



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
27 June 2007

Russian  
Original: English

## Комиссия Организации Объединенных Наций

### по праву международной торговли

Рабочая группа I (Закупки)

Двенадцатая сессия

Вена, 3-7 сентября 2007 года

## Изменения в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг – проекты материалов, касающихся использования электронных сообщений при публичных закупках, опубликования информации, связанной с закупками, и тендерных заявок с аномально заниженной ценой

### Записка Секретариата

### Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение .....	1-3	3
II. Проекты положений, касающихся использования электронных сообщений в сфере публичных закупок .....	4-25	3
A. Сообщения в процессе закупок .....	4-10	3
1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона Комментарий .....	4-7 5-7	3 4
2. Текст Руководства по принятию .....	8-10	5
B. Электронное представление тендерных заявок .....	11-12	13
1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	11	13
2. Текст Руководства по принятию .....	12	13



	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
C. Опубликование информации, связанной с закупками . . . . .	13-16	16
1. Предлагаемые изменения к статье 5 . . . . .	13-15	16
Комментарий . . . . .	14-15	16
2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства . . . . .	16	17
D. Другие положения Типового закона и Руководства . . . . .	17-25	20
1. Статья 11 и текст, сопровождающий эту статью . . . . .	18-19	20
2. Статья 33(2) и текст Руководства, сопровождающий соответствующие положения . . . . .	20-22	21
3. Ответственность за выход из строя систем закупающих организаций . . . . .	23	22
4. Изменение текста Руководства, сопровождающего статью 36 . . . . .	24	22
5. Вступительные положения Руководства, касающиеся использования электронных закупок в соответствии с Типовым законом в целом . . . . .	25	22
III. Проект положений о тендерных заявках с аномально заниженной ценой . . . . .	26-28	23
1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона . . . . .	26-27	23
Комментарий . . . . .	27	24
2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства . . . . .	28	24

## I. Введение

1. Справочная информация о работе, проводимой в настоящее время Рабочей группой I (Закупки) по пересмотру Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг ("Типовой закон") (A/49/17 и Согг.1, приложение I), изложена в пунктах 5-70 документа A/CN.9/WG.I/WP.53, представленного Рабочей группе для рассмотрения на ее двенадцатой сессии. Основная задача Рабочей группы состоит в обновлении и пересмотре Типового закона с учетом последних изменений в области публичных закупок, в том числе использования электронных сообщений и технологий.

2. Регулирование их использования, в частности в связи с представлением и вскрытием тендерных заявок, а также проведением совещаний, хранением информации и опубликованием информации, связанной с закупками, было одной из тем, рассматривавшихся Рабочей группой на ее шестой-одиннадцатой сессиях. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа просила Секретариат внести соответствующие изменения в рассмотренные ею на этой сессии проекты положений об использовании электронных сообщений в сфере публичных закупок<sup>1</sup>. В настоящей записке, подготовленной по этой просьбе, содержатся проекты соответствующих положений, которые отражают обсуждения, состоявшиеся на одиннадцатой сессии Рабочей группы и которые сопровождаются в некоторых случаях предлагаемыми положениями для Руководства (см. пункты 4-25 ниже).

3. Настоящая записка содержит также проекты положений Типового закона относительно тендерных заявок с аномально заниженной ценой ("АЗЦ"), пересмотренные по просьбе Рабочей группы, высказанной на ее одиннадцатой сессии<sup>2</sup> (см. пункты 26-28 ниже).

## II. Проекты положений, касающихся использования электронных сообщений в сфере публичных закупок

### A. Сообщения в процессе закупок

#### 1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

4. Нижеследующий проект статьи отражает предложения, внесенные на одиннадцатой сессии Рабочей группы в отношении проекта текста статьи 5 бис, представленного Рабочей группе на этой сессии<sup>3</sup>.

#### "Статья [5 бис]. Сообщения в процессе закупок

1) Любой документ, уведомление, решение и другая информация, подготавливаемые в ходе закупок и передаваемые таким образом, как это требуется в настоящем Законе, в том числе в связи с процедурами обжалования согласно главе VI или в ходе совещания, либо являющиеся частью отчета о процедурах закупок согласно статье [11], представляются в такой форме,

<sup>1</sup> A/CN.9/623, пункт 13.

<sup>2</sup> Там же.

<sup>3</sup> Там же, пункты 15-18.

которая обеспечивает запись содержания представленной информации и является доступной для последующего использования.

2) Передача информации между поставщиками (подрядчиками) и закупающей организацией, о которой идет речь в статьях [7 (4) и (6), 31 (2)(a), 32 (1)(d), 34 (1), 36 (1), 37 (3), 44 (b)-(f) и 47 (1), *уточнить с учетом изменений в Типовом законе*], [и любой другой информации, подготавливаемой в ходе закупок в соответствии с настоящим законом, но не являющейся информацией, о которой идет речь в пункте 1 настоящей статьи,] может осуществляться при помощи средств связи, которые не обеспечивают записи содержания этой информации, при условии, что сразу же после этого получателю сообщения дается подтверждение сообщения в форме, обеспечивающей запись содержания данной информации и являющейся доступной для последующего использования.

3) Закупающая организация при первом приглашении поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок [для цели закупок, на которые распространяется действие настоящего Закона,] указывает:

a) любые требования в отношении формы в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи;

b) средства, с помощью которых информация будет передаваться закупающей организацией или от ее имени поставщику (подрядчику) либо общественности, или поставщиком (подрядчиком) закупающей организации или иной организации, действующей от ее имени;

c) средства, с помощью которых будут удовлетворяться все предусмотренные в настоящем Законе требования относительно письменной формы информации или подписи; и

d) средства, с помощью которых будут проводиться любые совещания поставщиков (подрядчиков).

4) Средства, о которых идет речь в предыдущем пункте, должны быть вполне пригодны для использования совместно со средствами, обычно используемыми поставщиками (подрядчиками) в соответствующем контексте. Средства, с помощью которых будут проводиться любые совещания поставщиков (подрядчиков), должны, кроме того, обеспечивать поставщикам (подрядчикам) возможность полноценного участия в совещании в режиме реального времени.

5) Должны быть приняты надлежащие меры, обеспечивающие подлинность, целостность и конфиденциальность соответствующей информации."

## **Комментарий**

### *Пункт 2*

5. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа решила исключить из перечня упоминаемых статей ссылку на статью 12 (3)<sup>4</sup>. Поэтому требование в отношении формы, установленное в пункте 1 этой статьи, будет применяться к уведомлениям об отклонении всех тендерных заявок, предложений, оферт или

---

<sup>4</sup> Там же, пункт 16.

котировок, направляемым согласно статье 12 (3) всем поставщикам (подрядчикам), которые представили тендерные заявки, предложения, оферты или котировки. Все другие ссылки, взятые из нынешней статьи 9 (2) Типового закона, сохранены.

6. На той же сессии Рабочая группа отметила взаимосвязь, существующую между пунктами 1 и 2 проекта этой статьи, и предложение в отношении того, что сферу применения пункта 2 следует распространить на передачу любой информации, подготавливаемой в ходе закупок, но не являющейся информацией, которая требуется в соответствии с Типовым законом. Окончательное согласие по этому предложению достигнуто не было<sup>5</sup>. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть новый текст второго предложения, заключенного в квадратные скобки, в пункте 2.

### *Пункт 3*

7. На одиннадцатой сессии Рабочей группы было предложено добавить слова, заключенные в квадратные скобки во вступительной части этого пункта, чтобы дать ясно понять, что эти положения не должны применяться на этапе исполнения договора о закупке. Было выражено мнение, что эти слова являются излишними, учитывая четко определенную сферу применения Типового закона. По вопросу о том, следует ли сохранить эти слова, окончательной договоренности достигнуто не было<sup>6</sup>. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть этот вопрос.

## **2. Текст Руководства по принятию**

8. Для Руководства был предложен текст, приведенный после пункта 10 ниже, в качестве сопроводительного текста к положениям Типового закона, касающимся сообщений в процессе закупок. Его следует читать, исходя из того, что его цель состоит в том, чтобы урегулировать не все связанные с электронными закупками вопросы, которые следует рассмотреть в Руководстве, а только те, которые уместны в контексте этой статьи; общие вопросы электронных закупок будут рассматриваться в других положениях Руководства, в частности, в его вступительном разделе (см. пункт 25 ниже). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, как сделать ссылки на другие функциональные рекомендации, которые могут понадобиться принимающим государствам.

9. По просьбе Рабочей группы эти положения были составлены в технологически нейтральных формулировках, чтобы не заострять внимание на каких-либо конкретных средствах передачи или формах сообщений и предусмотреть, по сути дела, равные требования как для закупок с использованием бумажных документов, так и для электронных закупок<sup>7</sup>. После разъяснений, данных Рабочей группой на ее десятой сессии<sup>8</sup>, на данном этапе при подготовке сопроводительных текстов для Руководства Секретариат уделял

---

<sup>5</sup> Там же.

<sup>6</sup> Там же, пункт 17.

<sup>7</sup> Там же, пункт 14.

<sup>8</sup> A/CN.9/615, пункт 14.

основное внимание выработке рекомендаций только для законодательных и регулирующих органов.

10. При подготовке приведенного ниже проекта текста для Руководства использовался целый ряд документов, в том числе комментарии и руководства в отношении правовых текстов ЮНСИТРАЛ, касающихся электронной торговли, соответствующие положения рабочего документа, подготовленного сотрудниками Европейской комиссии (SEC(2005) 959)<sup>9</sup>, и рекомендации по соответствующим вопросам, подготовленные многосторонними банками развития и другими региональными и международными организациями, действующими в этой области.

"1. Цель статьи 5 бис состоит в том, чтобы обеспечить определенность в отношении формы информации, которая подготавливается или передается в процессе закупок, осуществляемых в соответствии с Типовым законом, и средств, используемых для передачи такой информации, выполнить все требования относительно письменной формы информации или подписи и проведения любых совещаний поставщиков (подрядчиков) (совместно именуемых "форма сообщений и средства их передачи"). Позиция авторов Типового закона состоит в том, что применительно к регулированию взаимодействия закупающей организации с поставщиками (подрядчиками), а также широкой общественностью главная цель должна заключаться в стимулировании и поощрении участия поставщиков (подрядчиков) в процедурах закупок и в то же время в поддержке развития технологий и процессов. Потому положения, содержащиеся в этой статье, не зависят от того, какие технологии используются, и не предполагают использования тех или иных видов технологий. Они формируют такой правовой режим, который открыт для технического прогресса. Хотя эти положения предназначены для широкого толкования и касаются передачи всех сообщений в процессе закупок, охватываемых Типовым законом, они не предназначены для регулирования сообщений, которые подпадают под регулирование других областей права, например, обеспечения тендерных заявок, или сообщений, используемых в ходе судебных разбирательств или процедур обжалования в административном порядке.

2. Пункт 1 этой статьи требует, чтобы информация представлялась в такой форме, которая обеспечивает запись содержания представленной информации и является доступной для последующего использования. Употребление слова "доступной" в этом пункте предполагает, что информация должна быть поддающейся прочтению, толкованию и сохранению. Понятие "последующее использование" подразумевает как использование информации человеком, так и ее автоматическую обработку. Эти положения имеют своей целью обеспечить, с одной стороны, достаточную гибкость в использовании различных форм информации по мере технологического развития, а с другой стороны, достаточные гарантии того, чтобы информация, в какой бы форме она не подготавливалась и не передавалась, была пригодной для надежного использования,

---

<sup>9</sup> На дату подготовки настоящей записки с этими положениями можно ознакомиться на веб-сайте [http://ec.europa.eu/internal\\_market/publicprocurement/docs/eprocurement/sec2005-959\\_en.pdf](http://ec.europa.eu/internal_market/publicprocurement/docs/eprocurement/sec2005-959_en.pdf).

отслеживаемой и поддающейся проверке. Эти требования надежности, отслеживаемости и проверяемости имеют важное значение для нормального функционирования процесса закупок, эффективного контроля и аудита и процедур обжалования. Формулировки, используемые в этой статье, совместимы с требованиями в отношении формы, содержащимися в текстах ЮНСИТРАЛ, касающихся электронной торговли, например, статье 9 (2) Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах. Как и эти названные документы, Типовой закон не трактует ни одну конкретную форму информации как неизменную и не вступает в коллизию с теми правовыми нормами, которые могут требовать конкретной формы информации. Для целей Типового закона информация может использоваться в любой форме при условии обеспечения записи ее содержания и ее доступности для последующего использования. В интересах транспарентности и предсказуемости любые конкретные требования к форме, приемлемой для закупающей организации, должны быть указаны этой организацией в самом начале процедур закупок в соответствии с подпунктом (а) пункта 3 этой статьи.

3. В пункте 2 этой статьи содержится исключение из общего требования в отношении формы, установленного в пункте 1. Пункт 2 допускает передачу в предварительном порядке отдельных видов информации в форме, которая не обеспечивает записи содержания передаваемой информации, например, если информация передается устно по телефону или при личной встрече, что позволяет закупающей организации и поставщикам (подрядчикам) избегать ненужных задержек. В этом пункте перечисляются, со ссылкой на соответствующие положения Типового закона, случаи, когда такое исключение допускается. Это предполагает передачу информации какому-либо одному поставщику (подрядчику), участвующему в процессе закупок (например, когда закупающей организации приходится давать разъяснения в отношении документов в связи с приглашением к участию в процедурах закупок и в ответ на просьбу поставщика (подрядчика) или когда она просит поставщиков (или подрядчиков) пояснить их тендерные заявки). В то же время использование этого исключения оговорено конкретным условием: сразу же после такой передачи информации получателю сообщения должно быть дано подтверждение в той форме, которая предписывается пунктом 1 данной статьи (т.е. в форме, которая обеспечивает запись содержания представленной информации и является доступной для последующего использования). Это требование имеет важное значение для обеспечения транспарентности и честности процедур, а также справедливого и равного отношения ко всем поставщикам (подрядчикам) в процедурах закупок. Вместе с тем проверка и обеспечение исполнения этого требования могут быть сопряжены с практическими трудностями. Поэтому принимающее государство, возможно, пожелает допустить применение исключения, предусмотренного пунктом 2, только в строго необходимых ситуациях. Чрезмерное использование этого исключения может привести к возникновению условий, благоприятствующих злоупотреблениям, в том числе коррупции и фаворитизму.

4. Пункт 3 этой статьи дает закупающей организации право настаивать на использовании конкретной формы сообщения или средства его передачи или их комбинации в ходе закупок, при этом она не обязана обосновывать свой выбор. Поставщикам (подрядчикам) такое право не предоставляется [однако в соответствии со статьей 52 Типового закона они могут обжаловать соответствующее решение закупающей организации]. Осуществление этого права закупающей организацией оговорено рядом условий, призванных обеспечить, чтобы закупающие организации не использовали технологии и процессы для дискриминационных или иных избирательных целей, например, для недопущения некоторых поставщиков (подрядчиков) к процессу закупок или для создания препятствий на пути их доступа.

5. Для обеспечения предсказуемости и надлежащего надзора, контроля и проверки в пункте 3 этой статьи требуется, чтобы закупающая организация при первом приглашении поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок указывала все требования в отношении формы сообщений и средств их передачи в случае конкретной закупки. Закупающая организация должна четко указать, одна или несколько форм сообщений и средств их передачи могут использоваться и, если может применяться более одной формы сообщений и средства их передачи, то какая форма и какое средство должны использоваться на конкретном этапе процесса закупок и в отношении каких видов информации или категорий информации или действий. Например, может потребоваться принятие специальных мер для представления сложных технических чертежей или образцов или для надлежащего дублирования информации, когда имеется опасность того, что данные могут быть утрачены, если они представляются с помощью лишь одной формы сообщений или одного средства передачи.

6. Для выполнения требований, указанных закупающей организацией в соответствии с пунктом 3 этой статьи, поставщики (подрядчики) могут использовать свои собственные информационные системы или от закупающей организации может потребоваться предоставить в распоряжение заинтересованных поставщиков (подрядчиков) свои информационные системы для этой цели. (Термин "информационная система" или "система" в этом контексте означает все виды технических средств, используемых для передачи сообщений. В зависимости от конкретной ситуации в одних случаях речь может идти о коммуникационной сети, прикладных программах и стандартах, а в других случаях – о технологиях, оборудовании, почтовых ящиках или инструментах.) Чтобы наполнить право доступа к процедурам закупок в соответствии с Типовым законом конкретным содержанием, в пункте 4 этой статьи содержится требование о том, что средства, о которых идет речь в пункте 3 этой статьи, должны быть вполне пригодны для использования совместно со средствами, обычно используемыми поставщиками (подрядчиками) в соответствующем контексте. В отношении средств, с помощью которых проводятся совещания, вводится дополнительное требование обеспечивать поставщикам (подрядчикам) возможность полноценного участия в совещании в режиме реального времени. Выражение "возможность полноценного участия в совещании в режиме реального времени" в данном контексте означает, что поставщики



(подрядчики), участвующие в совещании, имеют возможность следить в реальном масштабе времени за всем ходом совещания и общаться с другими участниками, когда это необходимо. Требование о том, что средства должны быть "вполне пригодны для использования совместно со средствами, обычно используемыми поставщиками (подрядчиками)", фигурирующее в пункте 4 этой статьи, предполагает наличие эффективной и доступной подключаемости и совместимости (т.е. способности эффективно взаимодействовать), с тем чтобы поставщики (подрядчики) имели беспрепятственный доступ к процессу закупок. Иными словами, каждый потенциальный поставщик (подрядчик) должен иметь возможность участвовать в соответствующих процедурах закупок, располагая простым и обычно используемым оборудованием и базовыми техническими знаниями. В то же время это требование не следует истолковывать как предполагающее, что информационные системы закупающих организаций должны быть совместимыми с системами каждого отдельного поставщика (подрядчика). Но если средства, выбранные закупающей организацией, предполагают использование информационных систем, которые не являются общедоступными, которые трудно установить (если это необходимо) и которые слишком сложно применять, и/или расходы, связанные с их предполагаемым применением, неразумно высоки, то эти средства нельзя рассматривать как удовлетворяющие требованию "обычно используемых" в контексте конкретных закупок, о которых идет речь в пункте 4 этой статьи.

7. В этом пункте речь идет об обеспечении легкого доступа не к публичным закупкам вообще, а к конкретным закупкам. Закупающая организация должна определить в каждом конкретном случае, какие средства передачи информации могут быть уместными при закупках конкретного вида. Например, степень распространенности конкретных технологий, прикладных систем и соответствующих средств связи в разных секторах конкретной стороны может быть разной. Кроме того, закупающая организация должна учитывать такие факторы, как предполагаемый географический охват закупок и разветвленность и технические возможности инфраструктуры информационной системы данной страны, количество формальностей и процедур, которые необходимо выполнить для установления связи, уровень сложности этих формальностей и процедур, ожидаемая информационно-технологическая грамотность потенциальных поставщиков (подрядчиков) и соответствующие затраты финансовых средств и времени. В случаях, когда отсутствуют какие-либо ограничения на участие в процедурах закупок по национальному признаку, закупающая организация должна также оценить последствия применения конкретных средств для доступа к процессу закупок иностранных поставщиков (подрядчиков). Необходимо также принимать во внимание любые соответствующие требования, вытекающие из международных соглашений. Прагматический подход, в основе которого лежит стремление не ограничивать доступ к соответствующим закупкам потенциальных поставщиков (подрядчиков), поможет закупающей организации определить, действительно ли выбранные средства являются "обычно используемыми" в контексте конкретных закупок и, следовательно, удовлетворяют ли они требованию, содержащемуся в этом пункте.

8. В условиях быстрых темпов технического прогресса могут возникать новые технологии, которые в течение какого-то времени могут быть недостаточно доступными или малоиспользуемыми (по техническим, стоимостным или иным причинам). Закупающая организация должна стремиться избегать ситуаций, когда применение каких-либо конкретных средств передачи информации в процедурах закупок может привести к дискриминации в отношении каких-либо поставщиков (подрядчиков). Например, исключительный выбор какого-либо одного средства может быть выгоден одним поставщикам (подрядчикам), которые в большей степени знакомы с его применением, и не выгоден другим. Следует выработать меры, которые предотвращали бы какие-либо возможные дискриминационные последствия (например, обеспечить подготовку кадров или выделить больше времени поставщикам для ознакомления с новыми системами). Принимающее государство могло бы рассмотреть вопрос о том, чтобы на начальном этапе, когда внедряются новые процессы, сохранить и старые процессы, например основанные на использовании бумажных документов, от которых впоследствии можно было бы постепенно отказаться, с тем чтобы дать время на освоение новых процессов.

9. В положениях Типового закона не проводится различия между стандартными и нестандартными информационными системами, которые могут применятьсякупающими организациями. Если они совместимы с обычно используемыми системами, то их применение отвечает условиям пункта 4. В то же время принимающее государство, возможно, пожелает обеспечить, чтобыкупающие организации внимательно следили за тем, не содержат ли нестандартные системы, разработанные специально для применения конкретнойкупающей организацией, технических решений, отличающихся от обычно используемых систем и не совместимых с ними. Такие системы могут требовать от поставщиков (подрядчиков) использования данных в определенном формате или преобразования их данных в такой формат. Это может сделать невозможным участие в процессе закупок отдельных потенциальных поставщиков (подрядчиков), особенно небольших компаний, или затруднить их участие по причине дополнительных сложностей или дополнительных расходов. Фактически это приведет к исключению поставщиков (подрядчиков), которые не применяют те же информационные системы, что икупающая организация, что чревато риском дискриминации среди поставщиков (подрядчиков) и увеличением опасности злоупотреблений. Применение систем, которые могут иметь серьезные негативные последствия для участия поставщиков (подрядчиков) в процессе закупок, будет считаться не совместимым с целями и положениями пункта 4 статьи 5 бис Типового закона.

10. С другой стороны, применение стандартных информационных систем, которые просто приобрести каждому человеку, легко устанавливать и относительно несложно эксплуатировать и которые обеспечивают максимально широкий выбор, может стимулировать и поощрять участие поставщиков (подрядчиков) в процессе закупок и уменьшить риск дискриминации в отношении поставщиков (подрядчиков). Такие системы более удобны также для применения в самом публичном секторе,

поскольку они позволяют публичным покупателям использовать информационные системы, которые хорошо зарекомендовали себя в повседневном применении на коммерческом рынке, согласовывать свои системы с более широким кругом потенциальных торговых партнеров и устранить фирменную привязанность к конкретным поставщикам информационных систем, являющимся третьими сторонами, которая может быть сопряжена с негибкими условиями лицензирования или высокими лицензионными платежами. Их также легко приспособлять к различным категориям пользователей, что может иметь важное значение, например, при адаптации систем к местным языкам или использованию многоязычных решений, и оснащение ими информационных сетей всех правительственных учреждений не сопряжено с большими затратами. Это последнее соображение может быть особенно важным в более широком контексте реформ государственного управления, связанных с интеграцией внутренних информационных систем различных правительственных учреждений.

11. В Типовом законе не затрагивается вопрос о расходах, связанных с получением доступа к информационным системам закупающей организации и их использованием. Этот вопрос оставлен на усмотрение принимающего государства, которое будет решать его с учетом местных условий. Со временем эти условия могут меняться, что может оказывать влияние на политику принимающего государства в отношении взимаемой платы. Принимающее государство должно тщательно взвесить последствия взимания платы с поставщиков (подрядчиков) за получение доступа к процедурам закупок, чтобы не нанести ущерба целям Типового закона, предполагающим, в частности, стимулирование и поощрение участия поставщиков (подрядчиков) в процедурах закупок и развитие конкуренции. Взимаемая плата должна быть транспарентной, обоснованной, разумной и пропорциональной и не должна приводить к дискриминационным последствиям или ограничивать доступ к процедурам закупок. [Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении в Руководство рекомендации в отношении того, что идеально было бы вовсе не взимать никакой платы за получение доступа к информационным системам закупающей организации и за их использование].

12. Цель пункта 5 этой статьи (в котором содержится требование о принятии надлежащих мер для обеспечения подлинности, целостности и конфиденциальности информации) состоит в том, чтобы повысить доверие поставщиков (подрядчиков) к надежности процедур закупок, в том числе с точки зрения режима коммерческой информации. Такое доверие будет зависеть от того, как пользователи воспринимают надлежащие меры по обеспечению защищенности применяемой информационной системы, сохранению подлинности и целостности передаваемой посредством этой системы информации и других факторов, в отношении каждого из которых применяются различные правила и технические решения. Здесь нужно иметь в виду другие аспекты и соответствующие области права, в частности, касающиеся электронной торговли, ведения записей, судопроизводства, конкуренции, защиты и конфиденциальности данных, интеллектуальной собственности и авторского права. Поэтому Типовой закон и правила, касающиеся закупок, которые могут быть приняты в

соответствии со статьей 4 Типового закона, являются лишь небольшой частью соответствующей законодательной базы. Кроме того, надежность процедур закупок следует рассматривать как часть всеобъемлющего механизма эффективного управления, регулирующего кадровые, управленческие и административные вопросы в закупающей организации и публичном секторе в целом.

13. Юридические и технические решения, призванные обеспечить подлинность, целостность и конфиденциальность информации, могут быть различными в зависимости от существующих условий и контекстов. При их выработке внимание следует уделять их эффективности и любым возможным последствиям дискриминационного или антиконкурентного характера, в том числе в трансграничном контексте. Принимающее государство, как минимум, должно обеспечить, чтобы системы создавались таким образом, чтобы при этом предусматривалась возможность проведения независимого надзора и аудита и, в частности, проверки того, какая информация передается или предоставляется, кем она предоставляется, кому и когда, включая продолжительность передачи сообщений, и как система может воссоздать последовательность событий. Система должна обеспечивать надлежащую защиту от несанкционированных действий, направленных на нарушение нормального функционирования публичного процесса закупок. Необходимо предусмотреть технологии [например, антивирусные программы,] для уменьшения опасности выхода системы из строя в результате действий человека или без его участия. Для укрепления доверия и большей открытости в процессе закупок любые меры защиты, которые могут затрагивать права и обязанности потенциальных поставщиков (подрядчиков), должны быть доведены до сведения поставщиков (подрядчиков) в самом начале процедур закупок или же с ними следует ознакомить общественность в целом. Система должна гарантировать целостность и защищенность данных, которые поставщики (подрядчики) представляют закупающей организации, конфиденциальность информации, с которой необходимо обращаться как с конфиденциальной, а также обеспечивать гарантию того, что информация, которую они представляют, не будет использоваться несанкционированным образом. В связи с укреплением доверия возникает еще один вопрос – вопрос собственности и поддержки систем. Необходимо тщательно анализировать любые случаи привлечения третьих сторон, чтобы договоренности с ними не подрывали доверия поставщиков (подрядчиков) к процедурам закупок.

14. [Перекрестные ссылки на другие соответствующие положения, в частности, на комментарий к статье 30 (5)].

## **В. Электронное представление тендерных заявок**

### **1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона**

11. В нижеследующем проекте статьи отражены предложения, внесенные на одиннадцатой сессии Рабочей группы в отношении проекта статьи 30 (5), который находился на рассмотрении Рабочей группы на этой сессии<sup>10</sup>:

#### **"Статья 30. Представление тендерных заявок**

- 5) а) Тендерная заявка представляется в письменной форме, с подписью и:
- i) если она представляется на бумаге, то в запечатанном конверте; или
  - ii) если она представляется любым иным образом, то в соответствии с требованиями, указанными закупающей организацией и обеспечивающими, по крайней мере, такую же степень подлинности, защищенности, целостности и конфиденциальности;
- b) закупающая организация представляет поставщику (подрядчику) расписку с указанием даты и времени получения его тендерной заявки;
- c) закупающая организация сохраняет защищенность, целостность и конфиденциальность тендерной заявки и обеспечивает, чтобы содержание тендерной заявки рассматривалось только после ее вскрытия в соответствии с настоящим Законом".

### **2. Текст Руководства по принятию**

12. В качестве сопроводительного текста к статье 30 (5) Типового закона (взамен нынешнего пункта 3 комментария Руководства к статье 30) предлагается нижеследующий текст. При рассмотрении приведенного ниже текста Рабочей группе следует учитывать моменты, затронутые в пунктах 8-10 настоящей записки, которые применимы и в данном случае:

"3. В пункте 5 (а) этой статьи содержатся конкретные требования в отношении формы и способа представления тендерных заявок, которые дополняют общие требования в отношении формы и средств передачи информации, содержащиеся в статье 5 бис (см. комментарий к статье 5 бис в пунктах [перекрестная ссылка] выше). Этот пункт предусматривает, что тендерные заявки должны представляться в письменной форме, с подписью, и что необходимо обеспечивать их подлинность, защищенность, целостность и конфиденциальность. Требование в отношении "письменной формы" призвано обеспечить согласованность с требованием в отношении формы, содержащимся в статье 5 бис (1) (тендерные заявки должны представляться в форме, которая обеспечивает запись содержания информации и является доступной для последующего использования).

<sup>10</sup> A/CN.9/623, пункты 21-23.

Требование в отношении "подписи" призвано обеспечить, чтобы поставщики (подрядчики), представляющие тендерную заявку с достаточной степенью достоверности, идентифицировали себя и подтверждали свое согласие с содержанием представленных ими тендерных заявок. Требование, касающееся "подлинности", призвано обеспечить достаточный уровень уверенности в том, что тендерная заявка, представленная закупающей организации поставщиком (подрядчиком), является окончательной и авторитетной, что от нее нельзя отказаться и что она исходит от поставщика (подрядчика), представившего ее. Таким образом, в сочетании с требованиями в отношении "письменной формы" и "подписи" это требование призвано обеспечить наличие материального свидетельства существования и характера намерения представивших данные тендерные заявки поставщиков (подрядчиков) соблюдать обязательства, воплощенные в информации, содержащейся в представленных тендерных заявках, и что это свидетельство будет сохранено для целей учета, контроля и аудита. Требования, касающиеся "защищенности", "целостности" и "конфиденциальности" тендерных заявок направлены на обеспечение того, чтобы информацию, содержащуюся в представленных тендерных заявках, нельзя было изменить, дополнить или подделать ("защищенность" и "целостность") и чтобы она была доступной лишь с того момента, который установлен для публичного вскрытия тендерных заявок, а после этого только для уполномоченных лиц и только для предписанных целей и в соответствии с установленными правилами ("конфиденциальность").

3 бис. В случае закупок с использованием бумажных документов все требования, установленные в предыдущем пункте настоящего Руководства, выполняются поставщиками (подрядчиками), представляющими закупающей организации в запечатанном конверте тендерные заявки или их части, которые, как предполагается, должны быть надлежащим образом подписаны и удостоверены (в противном случае есть опасность того, что в момент вскрытия тендерных заявок они могут быть отклонены), и закупающей организацией, которая должна сохранять запечатанные конверты невскрытыми до момента публичного вскрытия тендерных заявок. В случае электронных закупок те же требования могут быть выполнены посредством применения различных стандартов и методов, при условии, что такие стандарты и методы обеспечивают по крайней мере такую же степень гарантии того, что тендерные заявки действительно представлены в письменной форме, что они подписаны и удостоверены и что сохраняется их защищенность, целостность и конфиденциальность. В положениях о закупках и других соответствующих положениях следует установить четкие правила в отношении надлежащих требований и, когда это необходимо, выработать функциональные эквиваленты для электронных закупок. Следует следить за тем, чтобы юридические требования не увязывались с конкретным уровнем технологического развития. Система как минимум должна гарантировать, чтобы ни один человек не имел доступа к содержанию тендерных заявок после их получения организацией до момента их официального вскрытия. Необходимо также гарантировать, чтобы только уполномоченные лица, четко идентифицированные в этой системе, имели право вскрывать

тендерные заявки в момент их официального вскрытия и имели доступ к содержанию этих тендерных заявок на последующих этапах процесса закупок. В систему должны быть также заложены такие функции, которые позволяли бы отслеживать все операции в связи с представленными тендерными заявками, включая точное время и дату получения заявок, проверку того, кто и когда имел доступ к тендерным заявкам, и были ли вскрыты или изменены тендерные заявки, не подлежащие вскрытию. Необходимо принять соответствующие меры для обеспечения контроля за тем, чтобы тендерные заявки не были стерты, повреждены или испорчены другим несанкционированным образом при их вскрытии и последующем использовании. Применяемые стандарты и методы должны быть соизмеримы существующему риску. Достаточно высокого уровня подлинности и защищенности можно достичь, например, с помощью использования инфраструктуры публичного ключа у официально зарегистрированных провайдеров цифровых сертифицированных услуг, но этого не требуется в случае закупок невысокой стоимости, сопряженных с небольшим риском. [Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о дополнительном упоминании необходимости проведения анализа затрат/выгод.]

3 тер. В подпункте (b) пункта 5 содержится требование в отношении того, чтобы закупающая организация представляла поставщикам (подрядчикам) записку с указанием даты и времени получения их тендерных заявок. В случае электронных закупок это должно делаться автоматически. [В ситуациях, когда система получения заявок исключает возможность установления точного времени их получения, закупающей организации, видимо, придется установить определенный допуск точности регистрации времени получения представляемых тендерных заявок. В то же время этот допуск должен строго регулироваться [посредством отсылки к применимым правовым нормам электронной торговли], с тем чтобы предотвратить злоупотребления.] Если тендерную заявку представить не удалось, особенно из-за защитных мер, принимаемых закупающей организацией для предотвращения повреждения системы в результате получения той или иной тендерной заявки, то следует считать, что такая заявка не представлялась. Поставщики (подрядчики), тендерные заявки которых не удалось получить с помощью системы закупающей организации, должны быть тут же информированы об этом, с тем чтобы они могли вновь представить свои тендерные заявки до истечения установленного срока их представления. После истечения этого срока представление тендерных заявок не допускается.

3 кватер. В подпункте (c) пункта 5 затрагиваются упомянутые выше вопросы защищенности, целостности и конфиденциальности представляемых тендерных заявок. В отличие от подпункта (a) (ii) пункта 5 в нем отсутствует требование в отношении подлинности тендерных заявок, поскольку вопросы подлинности возникают только на этапе представления тендерных заявок. Предполагается, что при получении закупающей организацией тендерной заявки в дату и время, которые должны быть зарегистрированы в соответствии с подпунктом (b) пункта 5 этой статьи, соответствующее требование в отношении подлинности уже соблюдено".

## С. Опубликование информации, связанной с закупками

### 1. Предлагаемые изменения к статье 5

13. Нижеследующий проект текста статьи 5 содержит редакционные предложения, внесенные на одиннадцатой сессии Рабочей группы<sup>11</sup>:

**"Статья 5. Публичность правовых документов и информации о будущих возможностях в области закупок**

1) Общественности незамедлительно предоставляется доступ к тексту настоящему Закону, подзаконным актам о закупках и всем другим правовым документам общего характера, связанным с закупками в рамках настоящего Закона, и ко всем поправкам к ним и обеспечивается их систематическое обновление.

2) Несмотря на положения пункта 1 настоящей статьи, судебные решения и административные постановления, имеющие силу прецедента и связанные с закупками в рамках настоящего Закона, предоставляются общественности и при необходимости обновляются.

3) В кратчайшие возможные сроки после начала финансового года закупающие организации могут публиковать информацию о предполагаемых возможностях в области закупок на следующий [период определяет принимающее государство]. Эта опубликованная информация не представляет собой приглашения поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок и не имеет обязательной силы для закупающей организации".

### Комментарий

#### *Пункт 3*

14. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа приняла решение разбить положения об опубликовании информации о будущих возможностях в области закупок, содержащиеся в пункте 37 документа A/CN.9/WG.I/WP.50, на два предложения. При этом Рабочая группа исходила из того, что Секретариат предложит формулировку второго предложения, из которой следовало бы, что такое уведомление не обязует закупающую организацию приглашать представлять тендерные заявки, предложения или предлагать цену в связи с такими возможностями в области закупок<sup>12</sup>. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть предложенную формулировку второго предложения этого пункта.

15. Кроме того, было предложено включить положения, касающиеся опубликования информации о будущих возможностях в области закупок, в качестве пункта 3 статьи 5 и рекомендовать Секретариату изменить название статьи 5, отразив в нем добавление нового пункта<sup>13</sup>. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о внесении поправок, отражающих эти предложения.

---

<sup>11</sup> Там же, пункты 26, 27, 30 и 31.

<sup>12</sup> Там же, пункт 30.

<sup>13</sup> Там же, пункт 31.



## 2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства

16. В качестве сопроводительного текста к пересмотренной статье 5 предлагается включить в Руководство следующий текст (первые два его пункта взяты из нынешнего комментария Руководства к статье 5 и пересмотрены с учетом предлагаемых поправок к этой статье):

"1. Пункт 1 этой статьи имеет своей целью содействовать транспарентности законов, подзаконных актов и других правовых документов общего характера, связанных с закупками, посредством введения требования о незамедлительном предоставлении общественности доступа к таким правовым документам и их систематическом обновлении. Включение такого положения может быть сочтено особенно важным в государствах, в действующем административном праве которых такое требование отсутствует. Оно может быть сочтено важным и в государствах, в действующем административном праве которых такое требование уже имеется, поскольку включение такого положения непосредственно в закон о закупках поможет обратить внимание как закупающих организаций, так и поставщиков (подрядчиков) на требование об обеспечении адекватной публичности правовых документов, о которых идет речь в этом пункте.

2. Во многих странах существуют официальные издания, в которых обычно публикуются правовые тексты, упомянутые в этом пункте. Соответствующие тексты могут быть опубликованы в таких изданиях. В противном случае необходимо незамедлительно предоставить общественности, в том числе иностранным поставщикам (подрядчикам), доступ к упомянутым текстам с использованием другого надлежащего средства или способа, которые обеспечивали бы необходимый уровень доступности соответствующей информации для целевых получателей и общественности в целом. Принимающее государство, возможно, пожелает указать способ и средство такого опубликования в положениях о закупках или других соответствующих положениях, в которых идет речь об опубликовании законов, постановлений и других публичных актов, в целях обеспечения легкого и оперативного публичного доступа к соответствующим правовым текстам. Это позволит широкой общественности получить четкое представление об источнике соответствующей информации, что особенно важно с учетом широкого распространения носителей и источников информации в результате применения небумажных информационных средств. Транспарентность может быть значительно ограничена, если многочисленные источники публикуют большое количество информации, достоверность и авторитетность которой невозможно установить.

3. Положения о закупках или другие соответствующие положения должны предусматривать централизованное опубликование соответствующей информации в каком-либо общедоступном издании ("официальной газете" или подобной публикации) и выработать правила, определяющие отношения этого единого централизованного издания с другими возможными носителями, в которых может публиковаться информация такого рода. Информация, помещаемая в этом едином централизованном издании, должна быть достоверной и авторитетной и

иметь приоритет над другой информацией, которая может публиковаться в других средствах массовой информации. В соответствующих положениях можно конкретно запретить опубликование такой информации в других публикациях до того, как она будет опубликована в специально предназначенном для этой цели централизованном издании, и ввести требование о том, чтобы та же информация, публикуемая в иных изданиях, содержала те же сведения. Необходимо обеспечить, чтобы это единое централизованное издание было легко и широко доступно [и бесплатно]. В соответствующих положениях следует также пояснить, что означает требование "систематического обновления", включая своевременное размещение и обновление всей соответствующей важнейшей информации таким образом, чтобы средний пользователь мог легко применять и понимать ее.

4. В пункте 2 этой статьи речь идет об особой категории правовых текстов – судебных решениях и административных постановлениях, имеющих силу прецедента. Начальная фраза этого пункта призвана дать ясно понять, что требования в отношении публичности, изложенные в пункте 1, не применяются к правовым текстам, о которых идет речь в пункте 2. В силу характера и особенностей правовых текстов, о которых идет речь в пункте 2, включая процедуру их принятия и учета, применение к ним требований в отношении публичности, содержащихся в пункте 1, может быть неоправданным. Например, может оказаться невозможным выполнить требование о незамедлительном предоставлении этих правовых текстов. Кроме того, требование "систематического пополнения" может оказаться неприменимым к ним в силу относительно статического характера этих текстов. В этой связи в пункте 2 данной статьи предусмотрено требование о том, чтобы эти тексты предоставлялись для ознакомления общественности и при необходимости обновлялись. При этом преследуется цель достаточно гибко добиться необходимого уровня публичности этих текстов и точности публикуемых текстов.

5. В зависимости от правовых традиций и практики закупок в принимающем государстве тексты, содержащие толкования, имеющие силу прецедента и важные для поставщиков (подрядчиков), могут и охватываться положениями пункта 1 или пункта 2 этой статьи. Принимающее государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о внесении необходимых поправок в эту статью, с тем чтобы такие тексты были охвачены ею. К тому же, с учетом того, что электронные средства распространения информации позволяют уменьшить расходы, время и усилия, необходимые для опубликования и обновления информации, может оказаться желательным публиковать и другие правовые тексты, являющиеся полезными и имеющими практическое применение и значение для поставщиков (подрядчиков), которые не охвачены статьей 5 Типового закона, с тем чтобы обеспечить транспарентность и предсказуемость и стимулировать и поощрять участие поставщиков (подрядчиков) в процессе закупок. Такие дополнительные правовые тексты могут включать, например, руководящие принципы или пособия, касающиеся закупок, и другие документы, в которых содержится информация о важных аспектах внутренних принципов и процедур закупок и которые могут затрагивать общие права и обязанности поставщиков (подрядчиков). Типовой закон,

хотя в нем конкретно не говорится об опубликовании таких правовых текстов, не исключает возможности того, что принимающее государство может расширить перечень правовых текстов, охватываемых статьей 5, исходя из своих внутренних условий. Если принимающее государство решит сделать это, то ему следует рассмотреть вопрос о том, какие дополнительные правовые тексты следует публиковать и какие условия следует установить в отношении их опубликования. Принимающие государства могут в этой связи сопоставить расходы и усилия по обеспечению соблюдения таких условий с теми выгодами, которые потенциальные получатели смогут извлечь из публикуемой информации. В бумажной среде расходы могут оказаться несоразмерно большими, если, например, потребуется незамедлительно предоставлять доступ к информации, представляющей сомнительный или случайный интерес для поставщиков (подрядчиков), и систематически пополнять ее. В электронной среде, хотя расходы на опубликование информации могут быть невелики, затраты на ее обработку и обновление в целях обеспечения публичной доступности такой соответствующей и точной информации, могут тем не менее оказаться значительными.

6. В пункте 3 этой статьи речь идет об опубликовании информации о будущих возможностях в области закупок. Опубликование такой информации во всех случаях может оказаться нежелательным, и если ввести такое требование, оно может оказаться обременительным и отрицательно сказаться на бюджете и гибкости закупающей организации в плане удовлетворения своих потребностей в закупках. Смысл этого положения Типового закона состоит в том, что закупочная организация должна иметь возможность в каждом конкретном случае гибко подходить к вопросу о целесообразности опубликования такой информации. Поэтому положения данного пункта не требуют, а предусматривают возможность опубликования такой информации. Эти положения дают принимающему государству возможность установить срок такого опубликования, который может составлять полгода, год или иной период. После опубликования такая информация не имеет обязательной силы для закупающей организации в том смысле, что закупающая организация не является связанной публикуемой информацией, в том числе и с точки зрения будущего приглашения к участию в процедурах закупок. Поставщики (подрядчики) не будут иметь права требовать какого-либо возмещения, если после такого предварительного объявления закупки не состоятся или будут проведены на условиях, отличных от тех, которые были объявлены предварительно. Включение такого предоставляющего возможность положения в закон о закупках может быть важным для законодателей, желающих особо подчеркнуть преимущества опубликования подобной информации. В частности, опубликование такой информации может дисциплинировать закупающие организации с точки зрения четкого планирования закупок и сокращения количества случаев "специальных" и "чрезвычайных" закупок, а следовательно и удержания от применения менее конкурсных методов закупок. Это может также способствовать усилению конкуренции, поскольку это позволит большему числу поставщиков узнать о возможностях закупок, оценить свой интерес к участию и соответственно заблаговременно спланировать такое участие.

Опубликование подобной информации может также оказать позитивное влияние в более широком контексте управления, в частности сделать процесс закупок открытым для контроля широкой общественности и участия местного населения. Поэтому предполагается, что принимающее государство могло бы поощрять опубликование такой информации, как это делается в некоторых правовых системах, например, предусмотрев возможность сокращения срока представления тендерных заявок в случае закупок, о которых объявляется заранее. Принимающие государства в своих положениях о закупках могли бы также упомянуть случаи, когда опубликование такой информации может быть особенно желательным, например, когда ожидаются закупки в связи с крупными строительными объектами или когда стоимость закупок превышает определенный уровень. Они могли бы также рекомендовать желательное содержание информации, подлежащей опубликованию, и другие условия опубликования".

## D. Другие положения Типового закона и Руководства

17. На своей предыдущей сессии Рабочая группа рассмотрела другие изменения к Типовому закону и Руководству, которые могут потребоваться в случае использования электронных закупок. Эти изменения касаются статей 11 (1)(b) (Отчет о процедурах закупок) и 33 (2) (Вскрытие тендерных заявок), текста Руководства, сопровождающего статьи 11 и 36 (Акцепт тендерной заявки и вступление в силу договора о закупках) и вступительных положений Руководства, касающихся использования электронных закупок в соответствии с Типовым договором в целом. В нижеследующих разделах излагаются вопросы, возникающие в связи с этими изменениями, а также другие вопросы для рассмотрения Рабочей группой.

### 1. Статья 11 и текст, сопровождающий эту статью

18. На своей девятой сессии Рабочая группа рассмотрела следующий дополнительный пункт 1 (b) бис для включения в статью 11:

#### "Статья 11. Отчет о процедурах закупок

1) Закупающая организация ведет отчет о процедурах закупок, в котором содержится, как минимум, следующая информация:

...

b) бис. Решение покупающей организации в отношении средств передачи сообщений, которые будут использованы в рамках процедур закупок"<sup>14</sup>.

19. На той же сессии были внесены предложения в отношении проекта текста Руководства, который сопровождал бы это положение<sup>15</sup>. С учетом продолжающейся работы над пересмотром Типового закона и Руководства, которая затронет положения статьи 11 и сопроводительного текста Руководства,

<sup>14</sup> A/CN.9/WG.I/WP.42, пункт 31.

<sup>15</sup> A/CN.9/595, пункты 49-51, A/CN.9/WG.I/WP.42, пункт 32, и A/CN.9/WG.I/WP.42/Add.1, пункт 7.

Рабочая группа, возможно, пожелает отложить рассмотрение любых изменений в статье 11 и соответствующих положений для Руководства.

## 2. **Статья 33(2) и текст Руководства, сопровождающий соответствующие положения**

20. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть предлагаемые положения для пересмотренной статьи 33(2). Они основываются на положениях, которые были одобрены Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии<sup>16</sup>. В текст были внесены поправки с целью отразить изменения в соответствующих положениях проекта статьи 5 бис (4) (см. пункт 4 выше):

### **"Статья 33. Вскрытие тендерных заявок**

2) Закупающая организация разрешает всем поставщикам (подрядчикам), представившим тендерные заявки, или их представителям присутствовать при вскрытии тендерных заявок. Считается, что поставщикам (подрядчикам) было разрешено присутствовать при вскрытии тендерных заявок, если они в полной мере извещаются в режиме реального времени о вскрытии тендерных заявок".

21. Предлагается предусмотреть в тексте Руководства, который будет сопровождать эти положения и будет включен после пункта 2 нынешнего комментария Руководства к статье 33, перекрестную ссылку на положение Руководства в отношении статьи 5 бис в той мере, в какой оно касается способов проведения совещаний. Применительно к автоматическому вскрытию тендерных заявок в Руководстве следовало бы упомянуть принцип "четырёх глаз", который означает, что по крайней мере два человека должны одновременно производить вскрытие тендерных заявок и что открытые данные должны оставаться доступными только для этих лиц. "Одновременно" в этом контексте означает, что означенные уполномоченные лица почти в один и тот же момент должны зарегистрировать информацию о том, какие компоненты были вскрыты и когда. Этот принцип постоянно упоминается в региональных и международных документах по данному вопросу. В Руководство следовало бы также включить предупреждение о том, что используемая информационная система должна также позволять производить вскрытие отдельных файлов тендерной заявки с некоторым интервалом в требуемой последовательности так же, как это делается с запечатанными конвертами (например, когда технические и экономические oferty в рамках тендерной заявки представляются отдельно), не нанося при этом ущерба защищённости невскрытых частей заявки. В связи со вскрытием тендерных заявок желательно было бы вновь упомянуть необходимость обеспечения отслеживаемости всех операций. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть эти и любые дополнительные моменты, чтобы отразить их в Руководстве в связи с пересмотренной статьёй 33 (2).

22. На одиннадцатой сессии Рабочей группы было предложено отразить в Руководстве то обстоятельство, что положения пересмотренной статьи 33 (2) соответствуют другим международным документам по данному вопросу, и особо упомянуть в этой связи пункт 2.45 Руководящих принципов Всемирного банка в

<sup>16</sup> A/CN.9/623, пункт 25, и A/CN.9/WG.I/WP.50, пункт 30.

области закупок<sup>17</sup>. Рабочая группа, возможно, пожелает учесть то, что, хотя общее заявление такого рода может быть уместным в Руководстве, ссылок на конкретные положения документов других международных организаций в порядке подкрепления такого заявления следует избегать, поскольку такие положения могут устаревать.

### **3. Ответственность за выход из строя систем закупающих организаций**

23. Рабочая группа, возможно, пожелает сформулировать свою позицию по вопросу об ответственности закупающих организаций за выход из строя их систем в ходе процедур закупок в целом (например со ссылкой на статью 5 бис) и в конкретных контекстах, например в контексте представления заявок согласно статье 30 (5). Что касается подхода к этому вопросу в контексте представления заявок согласно статье 30 (5), то, в зависимости от позиции, которую займет Рабочая группа в отношении того, следует ли в таком случае требовать от закупающей организации продления срока представления тендерных заявок или же оставить это на усмотрение закупающей организации, этот вопрос нужно будет рассмотреть в пунктах 2 или 3 статьи 30 и/или в сопроводительном тексте Руководства. Этот вопрос возникает также в контексте представления заявок в ходе электронных реверсивных аукционов. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли подход, который будет использован в контексте статьи 30, последовательно применять во всех других соответствующих контекстах.

### **4. Изменение текста Руководства, сопровождающего статью 36**

24. Что касается текста Руководства, который будет сопровождать статью 36, то Рабочая группа на своей девятой сессии рассмотрела измененный текст, содержащий предложения, которые были внесены на ее восьмой сессии<sup>18</sup>. На этой сессии были также внесены дополнительные предложения редакционного характера в отношении измененного текста<sup>19</sup>. В свете продолжающейся работы Рабочей группы, особенно в связи с упрощением и стандартизацией некоторых положений Типового закона, включая статью 36<sup>20</sup>, Рабочая группа, возможно, пожелает отложить рассмотрение пересмотренного текста Руководства, который будет сопровождать статью 36.

### **5. Вступительные положения Руководства, касающиеся использования электронных закупок в соответствии с Типовым законом в целом**

25. Рабочая группа рассмотрела – в последний раз на своей девятой сессии – разделы, касающиеся достоинств и недостатков использования электронных закупок, взаимосвязи между правовыми нормами, регулирующими электронные закупки и электронную торговлю, и общего подхода, применяемого в пересмотренном Типовом законе в отношении регулирования электронных закупок<sup>21</sup>. В свете общего характера этих положений было предложено

---

<sup>17</sup> A/CN.9/623, пункт 25.

<sup>18</sup> A/CN.9/WG.I/WP.42, пункт 29, и A/CN.9/WG.I/WP.42/Add.1, пункт 6.

<sup>19</sup> A/CN.9/595, пункты 47 и 48.

<sup>20</sup> A/CN.9/623, пункт 102.

<sup>21</sup> A/CN.9/595, пункты 18-22, A/CN.9/WG.I/WP.42, пункт 13, и A/CN.9/WG.I/WP.42/Add.1, пункт 2.

включить их в те разделы Руководства, которые предшествуют замечаниям по каждой статье. Эти вступительные части Руководства нужно будет существенно пересмотреть на последующей стадии в свете всех тех изменений, которые будут внесены в Типовой закон. В соответствующее время пересмотренный текст будет представлен Рабочей группе на рассмотрение.

### III. Проект положений о тендерных заявках с аномально заниженной ценой

#### 1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

26. В нижеследующем проекте статьи отражены предложения, внесенные в отношении проекта статьи 12 бис, которая находилась на рассмотрении Рабочей группы на ее одиннадцатой сессии<sup>22</sup>:

**"Статья [12 бис]. Отклонение тендерных заявок, предложений, оферт, котировок и заявок с аномально заниженной ценой**

1) Закупающая организация может отклонить тендерную заявку, предложение, оферту, котировку или заявку, если предложенная в ней цена аномально занижена в отношении подлежащих закупке товаров (работ) и услуг, при условии, что:

a) [закупающая организация оговорила право делать это в тендерной документации или в других документах для привлечения предложений, оферт, котировок или заявок;]

b) закупаящая организация запросила в письменной форме у поставщика (подрядчика) детали составляющих элементов тендерной заявки, предложения, оферты, котировки или заявки, которые вызывают сомнения в отношении способности поставщика [подрядчика], представившего такую тендерную заявку, предложение, оферту, котировку или заявку, исполнить договор о закупках;

c) закупаящая организация учла представленную информацию, если таковая была представлена, но продолжает на разумных основаниях испытывать эти сомнения; и

d) закупаящая организация включила информацию об этих сомнениях и их причинах, а также все сообщения между нею и поставщиком (подрядчиком) согласно настоящей статье в отчет о процедурах закупок.

2) [В тендерную документацию или в другие документы для привлечения предложений, оферт, котировок или заявок [может включаться] [включается] прямое указание на то, что закупаящая организация может проводить анализ потенциальных рисков неисполнения договора и представленных цен.]

3) Решение закупаящей организации отклонить тендерную заявку, предложение, оферту, котировку или заявку в соответствии с настоящей

<sup>22</sup> A/CN.9/623, пункты 33-41.

статьей и основания для принятия этого решения заносятся в отчет о процедурах закупок и незамедлительно сообщаются соответствующему поставщику (подрядчику)".

### **Комментарий**

27. На одиннадцатой сессии Рабочей группы согласие по вопросу о том, должно ли право отклонять тендерную заявку с аномально заниженной ценой согласно статье 12 бис конкретно оговариваться в тендерной или эквивалентной документации, достигнуто не было<sup>23</sup>. Рабочая группа приняла решение рассмотреть этот вопрос на своей следующей сессии с учетом предложений редакционного характера<sup>24</sup>, отраженных в новом подпункте 1(a) и новом пункте 2 выше, заключенных в квадратные скобки.

## **2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства**

28. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа рассмотрела сопроводительные положения Руководства. Пересмотренный текст, содержащий предложения, внесенные в отношении данного текста на этой сессии<sup>25</sup>, и любые другие предложения, которые могут быть внесены, будет представлен в соответствующее время на рассмотрение Рабочей группы.

---

<sup>23</sup> Там же, пункты 33-39.

<sup>24</sup> Там же, пункт 39.

<sup>25</sup> Там же, пункты 42, 48 и 49.