



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
3 July 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 реверсивных аукционов в сфере публичных закупок

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1-2	3
II. Проекты положений, разрешающих использование электронных реверсивных аукционов при публичных закупках согласно Типовому закону.	3-37	3
A. Условия использования электронных реверсивных аукционов: проект статьи 22 бис	3-9	3
1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона Комментарий	3 4-6	3 4
2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства.	7-9	4
B. Процедуры на предаукционном этапе и на этапе аукциона: проекты статей 51 бис – 51 сексиес	10-33	11
1. Проект статьи 51 бис	10-13	11
а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	10	11
Комментарий	11-12	13



	b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства	13	14
2.	Проект статьи 51 тер.	14-17	15
	a) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	14	15
	Комментарий	15	16
	b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства	16-17	16
3.	Проект статьи 51 кватер.	18-20	17
	a) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	18	17
	Комментарий	19	17
	b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства	20	17
4.	Проект статьи 51 кинкиес	21-28	18
	a) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	21	18
	Комментарий	22-24	18
	b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства	25-28	19
5.	Проект статьи 51 сексиес	29-33	21
	a) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	29	21
	Комментарий	30-31	21
	b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства	32-33	22
C.	Соответствующие изменения к положениям Типового закона: отчет о процедурах закупок (статья 11 Типового закона).	34-37	22

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 на рассмотрение Рабочей группы 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 реверсивных аукционов (ЭРА).

2. Их использование было одной из тем, обсуждавшихся Рабочей группой на ее шестой-одиннадцатой сессиях. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа просила Секретариат внести изменения в редакционные материалы по ЭРА, которые она рассмотрела на той сессии¹. Настоящая записка была подготовлена во исполнение этой просьбы.

II. Проекты положений, разрешающих использование электронных реверсивных аукционов при публичных закупках согласно Типовому закону

A. Условия использования электронных реверсивных аукционов: проект статьи 22 бис

1. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

3. Проект статьи 22 бис ниже основывается на тексте проекта статьи об условиях использования ЭРА, который был рассмотрен Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии, и отражает предложенные поправки к этому тексту².

"Статья 22 бис. Условия использования электронных реверсивных аукционов

1) Закупающая организация может проводить закупки с помощью электронного реверсивного аукциона в соответствии со статьями [51 бис-51 сексиеc] при соблюдении следующих условий:

а) когдакупающая организация может сформулировать подробные и точные спецификации товаров [или работ, или, применительно к услугам, дать им подробную и точную характеристику]; и

б) когда имеется конкурентный рынок поставщиков (подрядчиков), которые, как ожидается, отвечают квалификационным требованиям для участия в электронном реверсивном аукционе, с тем чтобы была обеспечена эффективная конкуренция.

2) Электронные реверсивные аукционы основываются:

¹ A/CN.9/623, пункт 13.

² Там же, пункты 53, 62 (b) и 69.

a) на ценах, если решение о заключении договора о закупках выносится в пользу стороны, предложившей наименьшую цену; или

b) если решение о заключении договора о закупках выносится в пользу стороны, представившей заявку, оцененную как наиболее выгодную, на ценах и других оценочных критериях, указанных в уведомлении об электронном реверсивном аукционе, при условии, что такие другие критерии поддаются количественному и денежному выражению.

3) Если решение о заключении договора о закупках выносится в пользу стороны, представившей заявку, оцененную как наиболее выгодную, электронному реверсивному аукциону предшествует полная первоначальная оценка заявок в соответствии с критериями вынесения решения и относительным значением, придаваемым таким критериям, указанным в уведомлении об электронном реверсивном аукционе".

Комментарий

4. На одиннадцатой сессии Рабочей группы возобладало мнение о том, что в ЭРА, проводимых в соответствии с Типовым законом, могут использоваться как критерий цены, так и неценовые критерии, чтобы принимающие государства могли сами выбрать любой из этих вариантов или воспользоваться ими обоими. Отмечалось также, что лучше не разделять эти варианты и изложить условия, касающиеся проведения ЭРА, основанных только на цене и на ценовых и неценовых критериях, в одном положении³. Поэтому Рабочая группа на одиннадцатой сессии решила пересмотреть условия использования ЭРА, содержащиеся в проекте статьи 22 бис (d), предусмотрев, что ЭРА могут проводиться либо на основе цены как единственного оценочного критерия, либо на основе цены и иных критериев⁴.

5. Кроме того, на той же сессии возобладало мнение о том, что использование любых ЭРА, основанных на цене и неценовых критериях, должно оговариваться условием, предполагающим представление и полную оценку первоначальных заявок и направление соответствующих результатов каждому поставщику (подрядчику), представившему заявку. В этой связи Рабочая группа решила, что условия, изложенные в проекте статьи 22 бис (d), должны также содержать это требование⁵.

6. Поэтому предыдущий подпункт (d) был пересмотрен с целью отразить эти предложения. Пересмотренный текст предлагается в качестве новых пунктов 2 и 3 проекта статьи.

2. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Руководства

7. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа не достигла согласия по вопросу о том, следует ли в Руководстве рекомендовать использовать ЭРА исключительно в тех случаях, когда цена является единственным критерием вынесения решения. Поскольку на той сессии консенсуса об этом достигнуто не было, Рабочая группа решила рассмотреть этот вопрос на своей следующей

³ Там же, пункт 66.

⁴ Там же, пункт 69.

⁵ Там же, пункт 72.

сессии⁶. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает сформулировать свою позицию по данному вопросу, с тем чтобы можно было завершить рекомендацию по соответствующим положениям статьи 22 бис.

8. На одиннадцатой сессии Рабочей группы подчеркивалось, что, поскольку в ЭРА, основанных на неценовых критериях, цена всегда будет оставаться одним из определяющих критериев, ЭРА никогда не могут основываться исключительно на иных критериях и цена всегда будет являться предметом аукциона⁷. Внимание Рабочей группы обращается на иной подход к этому вопросу, используемый в пересмотренном в декабре 2006 года варианте соглашения Всемирной торговой организации о правительственных закупках ("пересмотренное соглашение о правительственных закупках")⁸ и в директивах Европейского союза о закупках⁹. Для простоты использования соответствующие выдержки из этих документов воспроизводятся ниже:

Пересмотренное соглашение о правительственных закупках (статья 1(е))

"**Электронный аукцион** означает повторяющийся процесс, который предполагает использование электронных средств для представления поставщиком либо новых цен, либо новых стоимостей, поддающихся количественному выражению неценовых элементов тендерной заявки, связанных с критериями оценки, либо того и другого, что приводит к расположению тендерных заявок по рангу или изменению их расположения".

Директивы Европейского союза о закупках (статья 1 (6) директивы 2004/17/ЕС и статья 1 (7) директивы 2004/18/ЕС) (в обеих директивах фигурирует одинаковое положение)

"Электронный аукцион" представляет собой повторяющийся процесс, предполагающий использование электронного устройства для представления новых цен, пересматриваемых в сторону понижения, и/или новых стоимостей, касающихся отдельных элементов тендерных заявок, который происходит после первоначальной полной оценки тендерных заявок, что позволяет расположить их по рангу с помощью автоматических методов оценки".

9. До завершения рассмотрения этих вопросов Рабочей группой, в качестве сопроводительного текста Руководства к соответствующим положениям Типового закона, касающимся условий использования ЭРА, предлагается нижеследующий текст. Он отражает предложения по данному вопросу, внесенные на предыдущих сессиях Рабочей группы, и основывается на

⁶ Там же, пункт 66.

⁷ Там же, пункт 68.

⁸ Документ GPA/W/297, с которым на дату подготовки настоящей записки можно было ознакомиться на веб-сайте http://www.wto.org/english/tratop_e/gproc_e/gp_gpa_e.htm

⁹ Директива 2004/17/ЕС Европейского парламента и Совета от 31 марта 2004 года о координации процедур закупок, применяемых субъектами, действующими в секторах водоснабжения, энергоснабжения, транспорта и почтовых услуг, и Директива 2004/18/ЕС Европейского парламента и Совета от 31 марта 2004 года о координации процедур предоставления контрактов на публичные работы, публичные поставки и публичные услуги, с которыми на дату подготовки настоящей записки можно было ознакомиться на веб-сайте http://ec.europa.eu/internal_market/publicprocurement/legislation_en.htm

соответствующих положениях рабочего документа для персонала Европейской комиссии (SEC(2005) 959)¹⁰, и рекомендациях многосторонних банков развития и других региональных и международных организаций, действующих в этой области, по соответствующим вопросам¹¹. В силу того, что подготовка подробных рекомендаций по некоторым моментам может быть сочтена преждевременной в свете продолжающегося соответствующего обсуждения в Рабочей группе и в силу ограничений, установленных в отношении объема документов Секретариата, оказалось невозможным подготовить полные рекомендации по всем необходимым моментам. Поэтому Секретариат сосредоточил свое внимание на основных вопросах, которые были согласованы на тот момент. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть какие-либо дополнительные моменты, которые было бы желательно отразить в Руководстве в связи с положениями статьи 22 бис, например, позицию по неэлектронным аукционам, которую следует отразить в Руководстве (см. пункт 3 Руководства ниже).

"1) В статье [22 бис] устанавливаются условия использования электронных реверсивных аукционов, определяемых как повторяющийся процесс, который предполагает применение электронных средств для представления участниками торгов либо новых цен, пересматриваемых в сторону понижения, либо [в дополнение к этому]¹² новых стоимостей в отношении поддающихся количественной оценке неценовых элементов, связанных с критериями оценки, что приводит к распределению участников торгов по рангу или изменению их распределения с помощью автоматических методов оценки и математической формулы¹³. Этот электронный процесс закупок было решено включить в Типовой закон, чтобы закупающие организации в принимающих государствах могли воспользоваться его преимуществами, но с соблюдением гарантий его надлежащего использования. Электронные реверсивные аукционы могут улучшить соотношение цены и качества благодаря усилению конкуренции между участниками торгов в динамичной среде и в масштабе реального времени. Они могут также повысить прозрачность в процессе закупок, поскольку информация об успешных результатах оценки заявок на каждом этапе аукциона и окончательных результатах аукциона становится известной всем участникам торгов мгновенно и одновременно. Кроме того, для электронных реверсивных аукционов характерен процесс оценки, который полностью автоматизирован и участие человека в котором ограничено, что может воспрепятствовать злоупотреблениям и коррупции.

¹⁰ На дату подготовки настоящей записки с этим документом можно было ознакомиться на веб-сайте http://ec.europa.eu/internal_market/publicprocurement/docs/eprocurement/sec2005-959_en.pdf

¹¹ Эти документы использовались также при подготовке соображений, которые предлагается отразить в тексте Руководства, сопровождающего другие положения Типового закона о ЭРА. См. соответствующие пункты настоящей записки.

¹² Эти слова заключены в квадратные скобки до рассмотрения Рабочей группой вопроса, о котором говорится в пункте 8 настоящей записки.

¹³ На одиннадцатой сессии Рабочей группы был поднят вопрос об определении ЭРА. На этой сессии Рабочая группа напомнила о том, что на ее предыдущей сессии был достигнут консенсус в отношении того, чтобы не включать такое определение в Типовой закон (A/CN.9/623, пункт 68). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении определения ЭРА в Руководство.

2) С другой стороны, при электронных реверсивных аукционах может делаться слишком большой упор на цену, и их простота может приводить их к чрезмерному использованию и их применению в ситуациях, для которых они не предназначены. Они могут также иметь антиконкурентные последствия в среднесрочном и долгосрочном плане. В частности, они в большей степени, чем другие процедуры закупок, подвержены сговору участников торгов, особенно в проектах, которые характеризуются небольшим числом таких участников, или при повторяющихся торгах, в которых участвует одна и та же группа поставщиков¹⁴. Кроме того, при проведении таких аукционов может возрасти риск получения участниками торгов доступа к закрытой коммерческой информации конкурентов. Закупающие организации должны также сознавать возможные негативные последствия вынесения процесса принятия решений за правительственные рамки, посредством, например, допущения к этому процессу третьих сторон – поставщиков программного обеспечения и услуг, которые, как правило, участвуют при проведении электронных реверсивных аукционов (широко распространена практика, когда агентства, являющиеся третьими сторонами, обеспечивают подготовку и проведение аукциона длякупающих организаций и дают им консультации в отношении стратегии закупок). Эти агентства могут представлять интересы каккупающих организаций, так и участников торгов и иметь доступ как к тем, так и к другим, и эти потенциальные источники коллизии интересов разных организаций могут создавать угрозу конкуренции. Все эти факторы, в свою очередь, могут оказывать негативное влияние на доверие поставщиков (подрядчиков) к процедурам закупок с использованием электронных реверсивных аукционов. В итогекупающая организация может понести вмененные издержки в результате использования электронных реверсивных аукционов (например издержки, возникающие в ситуации, когда поставщики (подрядчики) покидают правительственный рынок, если от них требуется участвовать в торгах, проводимых на основе электронных реверсивных аукционов) и более высоких цен, чем те, которые они получили бы, если бы использовались другие методы закупок.

3) Типовой закон, в котором отмечаются как потенциальные достоинства, так и потенциальные недостатки электронных реверсивных аукционов, предусматривает, но не требует и не поощряет их использование. Такое использование оговаривается условиями, изложенными в статье [22 бис], и процедурными требованиями, содержащимися в статьях [51 бис-сексies] Типового закона. Электронные реверсивные аукционы могут использоваться либо в качестве метода закупок как такового, либо, если это будет сочтено целесообразным, в качестве одного из этапов других методов закупок, предшествующих вынесению решения о заключении договора о закупках. Типовой закон

¹⁴ Сговор может возникнуть, когда два или большее число участников торгов действуют в тандеме с целью манипулировать ценой на аукционе и оказывать на нее воздействие посредством искусственного поддержания ее на высоком уровне или заполучить долю рынка посредством искусственного стимулирования отклонения заявок или непредставления новых заявок. Предполагается разъяснить этот момент в пересмотренной вступительной части Руководства.

допускает проведение только таких аукционов, в которых используются автоматические процессы оценки, когда обеспечивается анонимность участников торгов и конфиденциальность и отслеживаемость процедур. [Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли здесь упомянуть обычные аукционы.]¹⁵

4) В соответствии с условиями использования электронных реверсивных аукционов, изложенными в статье [22 бис], такие аукционы предназначаются главным образом для удовлетворения повторяющихся потребностей закупающей организации в стандартных, простых и общедоступных товарах, например, имеющихся в широкой продаже изделиях (канцелярских товарах), сырьевых товарах, стандартном оборудовании в области информационных технологий и основных строительных материалах. В случае закупок такого рода определяющим фактором является цена или количество; сложная оценка здесь не требуется; никаких последствий с точки зрения издержек после приобретения не ожидается (или если ожидаются, то незначительные); и не предполагается никаких услуг или дополнительных выгод после завершения исполнения первоначального договора. Закупки, в которых присутствуют многочисленные переменные и в которых соображения качества превалируют над соображениями цены и количества, с помощью электронных реверсивных аукционов, как правило, не проводятся.

5) Требование в отношении подробных и точных спецификаций, содержащееся в подпункте (а) пункта 1, позволит исключить применение этого метода при закупке большинства услуг и работ, если они не являются самыми простыми (например, непосредственно ремонтные дорожные работы). Неуместно использовать аукционы при закупке, например, работ или услуг, требующих интеллектуального труда, например конструкторских работ. [Следует привести более подробную информацию в отношении нежелательности использования ЭРА в иных случаях, кроме закупки простых стандартных товаров.] В зависимости от конкретных условий, существующих в принимающем государстве, включая наличие опыта в проведении электронных реверсивных аукционов, принимающее государство, возможно, решит ограничить применение электронных реверсивных аукционов закупкой стандартных товаров посредством исключения ссылок на те работы и услуги, о которых идет речь в данной статье.

6) В некоторых правовых системах ведутся списки с указанием конкретных товаров, работ или услуг, которые могут быть приемлемы для закупки с помощью электронных реверсивных аукционов. Принимающие государства должны сознавать, что ведение таких списков может быть сопряжено с практическими трудностями, поскольку это требует периодического обновления списков по мере появления новых товаров или других соответствующих предметов. Если же будет принято решение использовать такие списки, то желательно было бы включать в них предметы, которые не следует приобретать с помощью электронных реверсивных аукционов, или же перечислять родовые характеристики,

¹⁵ См., например, вопросы, затронутые в документе A/CN.9/575, пункты 63-65.

которые делают конкретный предмет непригодным для приобретения с помощью такого метода закупок.

7) При составлении подробных и точных спецификаций закупающим организациям следует уделять особое внимание указанию объективных технических и качественных характеристик закупаемых товаров, работ и услуг, как это требуется статьей 16 (2) Типового закона, в целях обеспечения того, чтобы основа для действий участников торгов была общей. Поэтому желательно использовать общую закупочную терминологию для идентификации товаров, работ или услуг с помощью кодовых обозначений или ссылок на общие рыночные стандарты.

8) Подпункт (b) пункта 1 призван уменьшить риски сговора и обеспечить приемлемые результаты аукциона для закупающей организации. В нем содержатся требования в отношении того, что должен существовать конкурентный рынок поставщиков (подрядчиков), которые, как ожидается, отвечают квалификационным требованиям для участия в электронном реверсивном аукционе. Это положение включено в знак признания того, что при проведении электронных аукционов риск сговора больше, чем при применении других методов закупок, и поэтому электронные реверсивные аукционы не подходят для рынков, где имеется лишь ограниченное число потенциально квалифицированных и независимых участников, или рынков, на которых доминирует один или два крупных поставщика, поскольку такие рынки особенно уязвимы с точки зрения манипулирования ценами или других антиконкурентных действий. Подпункт (b) пункта 1 дополняется статьей [51 кватер], которая требует от закупающих организаций, которые приглашают поставщиков (подрядчиков) принять участие в аукционе, учитывать необходимость обеспечения эффективной конкуренции в ходе аукциона. Это положение дает также закупающей организации право отменить аукцион, если число поставщиков (подрядчиков), зарегистрированных для участия в нем, оказывается, по мнению закупающей организации, недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции в ходе аукциона. [Статью 51 кватер будет сопровождать соответствующая ссылка на текст Руководства.]

9) Содержащееся в подпункте (b) положение о том, что потенциальные поставщики (подрядчики), как ожидается, отвечают квалификационным требованиям для участия в электронном реверсивном аукционе, не следует истолковывать как требование проводить предварительную проверку квалификации потенциальных участников при закупках с помощью электронных реверсивных аукционов. Может быть так, что для ускорения процесса и экономии расходов будет проверяться квалификация только того поставщика (подрядчика), заявка которого будет принята. [Ссылка на текст Руководства, в котором будут рассматриваться соответствующие варианты.]

10) Эта статья предназначена для применения к закупкам, при которых решение о подписании договора выносится на основе либо цены, либо цены и других критериев, которые должны быть указаны в начале процедур закупок. Когда используются неценовые критерии, Типовой закон требует, чтобы такие критерии были транспарентными и объективными и, следовательно, поддающимися количественному и денежному выражению

(например, в цифрах, процентах и т.д.). Их применение должно быть также транспарентным и объективным (с использованием специальных процедур, предшествующих вскрытию заявок, и математических формул). [Эти положения следует уточнить, в том числе в отношении предаукционной оценки и ее результатов.] В то же время принимающие государства и закупающие организации должны сознавать потенциальную опасность использования таких иных критериев в электронных реверсивных аукционах. В частности, при количественном выражении критериев такого рода неизбежно могут привноситься субъективные элементы (например, с помощью системы баллов) и могут быть нарушены простота и транспарентность процесса. Анализ неценовых критериев может также открывать возможности для манипулирования и предвзятости. [Следует дать более подробное описание.]¹⁶

11) Вопрос о том, использовать ли в процедурах закупок с помощью электронных реверсивных аукционов только цену или же другие критерии, предстоит решать принимающему государству, исходя из местных существующих условий, включая наличие у него опыта в проведении электронных реверсивных аукционов и того, в каком секторе экономики предполагается проводить такие аукционы. Принимающим государствам, которые не имеют опыта в использовании электронных реверсивных аукционов, рекомендуется внедрять их постепенно, по мере накопления опыта в их применении, т.е. начиная с простых аукционов, в которых для определения выигравшей заявки используется только цена, а затем, если будет сочтено целесообразным, перейти к применению более сложных аукционов, в которых в качестве критерия вынесения решения будут использоваться и неценовые критерии. Проведение аукционов второй категории потребует наличия у закупающих организаций более высокого уровня знаний и опыта, например, способности надлежащим образом отразить в математической формуле те или иные неценовые критерии, с тем чтобы избежать привнесения субъективных элементов в процесс оценки. Наличие таких знаний и опыта у закупающей организации потребуется даже в том случае, если она поручит проведение электронных реверсивных аукционов третьим сторонам, являющимся частными поставщиками услуг, с тем чтобы иметь возможность надлежащим образом контролировать работу таких поставщиков – третьих сторон.

12) Положения Типового закона не следует истолковывать как предполагающие, что электронные реверсивные аукционы будут приемлемыми и их всегда следует использовать, даже если будут соблюдены все условия, перечисленные в статье [22 бис]. Принимающие государства, возможно, пожелают включить в свои положения дополнительные условия использования электронных реверсивных аукционов, как, например, желательность осуществления объединенных покупок для покрытия расходов на создание системы проведения электронного реверсивного аукциона, включая расходы поставщиков программного обеспечения и услуг, являющихся третьими сторонами.

¹⁶ См., в частности, вопросы, затронутые в документе A/CN.9/623, пункт 67.

13) [Ссылки на положения Руководства, содержащие функциональные рекомендации в отношении использования ЭРА.]"

В. Процедуры на предаукционном этапе и на этапе аукциона: проекты статей 51 бис – 51 сексиес

1. Проект статьи 51 бис

а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

10. Для рассмотрения Рабочей группой предлагается следующий текст:

"Статья 51 бис. Преаукционные процедуры при проведении отдельных электронных реверсивных аукционов

1) Закупающая организация обеспечивает опубликование уведомления об электронном реверсивном аукционе в соответствии с процедурами, изложенными в статье 24 настоящего Закона.

2) В уведомление включается, как минимум, следующая информация:

а) информация, о которой говорится в статье 25 (1)(а), (d) и (е) и в статье 27 (d), (f), (h)-(j) и (t)-(y);

б) критерии, которые будут использоваться покупающей организацией при определении выигравшей заявки, включая любые используемые критерии, кроме критерия цены, относительное значение, придаваемое таким критериям, математическая формула, которая будет использоваться в процедуре оценки, и указание любых критериев, которые не могут меняться в ходе аукциона;

с) ограничено ли каким-либо образом число поставщиков (подрядчиков), приглашаемых на аукцион, и если да, то каково их предельное число и какие критерии и процедуры будут применяться при отборе этого числа поставщиков (подрядчиков);

д) требуется ли проведение предварительных квалификационных процедур, и если да, информация, о которой говорится в статье 25(2)(а)-(е);

е) требуется ли представление первоначальных заявок, и если да:

i) информация, о которой говорится в статье 25(f)-(j);

ii) представляются ли первоначальные заявки на предмет проверки их соответствия требованиям, указанным в уведомлении об аукционе, или, в дополнение к этому, на предмет их оценки; и

iii) в случае проведения оценки первоначальных заявок – процедуры, которые будут использоваться при такой оценке;

ф) каким образом может проводиться проверка электронного реверсивного аукциона и информация об используемом электронном оборудовании и технических спецификациях для подключения;

g) способ и предельный срок регистрации поставщиков (подрядчиков) для участия в аукционе, если такой срок уже установлен;

h) критерии, определяющие закрытие аукциона, и дата и время открытия аукциона, если они уже установлены;

i) будет ли аукцион проходить лишь в один этап или в несколько этапов (в этом случае – количество этапов и продолжительность каждого из них); и

j) правила проведения электронного реверсивного аукциона, включая информацию, которая будет предоставлена участникам торгов в ходе аукциона, и условия, при которых участники торгов смогут представлять заявки.

3) За исключением случаев, предусмотренных в пунктах 4-6 настоящей статьи, уведомление об электронном реверсивном аукционе служит приглашением к участию в этом аукционе и должно содержать полную информацию во всех отношениях, в том числе информацию, указанную в пункте 7 настоящей статьи.

4) В случае ограничения числа поставщиков (подрядчиков), приглашаемых на аукцион, закупающая организация:

a) отбирает поставщиков (подрядчиков) в том количестве и в соответствии с теми критериями и процедурой, которые указаны в уведомлении об электронном реверсивном аукционе; и

b) направляет – в зависимости от случая – приглашение к участию в предквалификационных процедурах, приглашение представлять первоначальные заявки или приглашение к участию в аукционе индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), прошедшему отбор.

5) Если требуется проведение предквалификационных процедур, то закупающая организация:

a) проводит предквалификационные процедуры для поставщиков (подрядчиков) в соответствии со статьей 7; и

b) направляет – в зависимости от случая – приглашение представлять первоначальные заявки или приглашение к участию в аукционе индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), прошедшему предквалификационные процедуры.

6) Если требуется представление первоначальных заявок, то закупающая организация:

a) включает информацию, о которой говорится в статье 27(a), (k)-(s) и (z) настоящего Закона, в тендерную документацию;

b) приглашает представить и рассматривает первоначальные заявки в соответствии со статьями 26, 28-32, 33(1) и 34(1) настоящего Закона;

c) как указано в уведомлении об электронном реверсивном аукционе, оценивает соответствие первоначальных заявок всем требованиям, изложенным в уведомлении об электронном реверсивном

аукционе, в соответствии со статьей 34(2) или, в дополнение к этому, проводит оценку первоначальных заявок в соответствии с процедурами и критериями, изложенными в уведомлении об электронном реверсивном аукционе; и

d) направляет приглашение к участию в аукционе индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), за исключением тех из них, заявки которых были отклонены в соответствии со статьей 34(3). Если проводилась оценка первоначальных заявок, то приглашение сопровождается информацией о результатах такой оценки.

7) Если это еще не было указано в уведомлении об электронном реверсивном аукционе, в приглашении к участию в аукционе указываются:

a) окончательный срок регистрации приглашенных поставщиков (подрядчиков) для участия в аукционе;

b) дата и время открытия аукциона;

c) требования в отношении регистрации и идентификации участников торгов при открытии аукциона;

d) информация, касающаяся индивидуального подключения к используемому электронному оборудованию; и

e) любая иная информация об электронном реверсивном аукционе, необходимая поставщику (подрядчику) для участия в аукционе.

8) Факт регистрации для участия в аукционе незамедлительно подтверждается каждому зарегистрированному поставщику (подрядчику) в индивидуальном порядке.

9) Аукцион проводится не ранее чем по прошествии достаточного времени после того, как было направлено уведомление об электронном реверсивном аукционе, или, в случае рассылки приглашений к участию в аукционе, после даты направления приглашений всем соответствующим поставщикам (подрядчикам). Этот период времени должен быть достаточно продолжительным, чтобы поставщики (подрядчики) могли подготовиться к аукциону".

Комментарий

11. Проект статьи 51 бис выше основывается на тексте проекта статьи 51 тер, который был рассмотрен Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии, и отражает поправки, которые было предложено внести в него¹⁷, и последующие изменения, являющиеся результатом пересмотра других проектов статей, касающихся ЭРА.

12. На одиннадцатой сессии Рабочей группы было вновь указано на то, что одной из важнейших особенностей ЭРА, препятствующих злоупотреблениям, является то, что на протяжении всего процесса необходимо обеспечивать анонимность участников торгов, и поэтому результаты оценки каждой заявки

¹⁷ Там же, пункты 62 и 73.

будут направляться только соответствующему участнику¹⁸. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, обеспечивает ли требование, содержащееся в подпункте (d) пункта 6 проекта статьи, достаточные гарантии на этот счет.

b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства

13. Текст Руководства, который будет сопровождать соответствующие положения Типового закона, будет представлен Рабочей группе позднее. На предыдущих сессиях Рабочей группы¹⁹, предлагалось отразить нижеследующие моменты.

а) В связи с пунктом 1 этой статьи предлагалось подчеркнуть преимущества обеспечения приглашения к участию в ЭРА как можно более широкого круга участников, особенно в свете требований обеспечить эффективную конкуренцию, содержащихся в статьях 22 бис и 51 кватер.

б) В связи с пунктом 2 предлагалось подчеркнуть, что в Типовом законе приводятся только минимальные общие требования в отношении содержания уведомления о ЭРА, которые имеют важное значение для надлежащего проведения ЭРА и справедливого и равного отношения ко всем поставщикам (подрядчикам). Эти общие требования необходимо дополнить подробными правилами. Например, в правилах должны быть изложены критерии, регулирующие закрытие аукциона, о которых говорится в подпункте (h) пункта 2 этой статьи. Критерии могут включать следующие сведения: i) когда истекают указанные сроки и время закрытия аукциона; ii) когда закупающая организация в пределах указанного периода времени больше не получает новых цен или новых стоимостей, которые лучше, чем в заявке, занимающей ведущее положение, при условии наличия какой-либо заранее установленной минимальной разницы в цене или иной стоимости; или iii) когда завершено то количество этапов аукциона, которое было зафиксировано в уведомлении о проведении ЭРА. В правилах должно быть также четко указано, что каждый из этих критериев может предполагать предварительное раскрытие дополнительной конкретной информации (например, содержащийся в пункте (ii) критерий требует указывать время, которое должно пройти после получения последней представленной заявки до закрытия аукциона). В правилах следует также закрепить требование в отношении раскрытия информации в отношении: i) процедур, которыми следует руководствоваться в случае любого отказа, нарушения функционирования или выхода из строя системы, используемой в процессе проведения аукциона; ii) того, как и когда будет предоставлена информация, которая будет иметься в распоряжении участников торгов в ходе аукциона (минимальное требование должно состоять в обеспечении одинакового режима для всех участников торгов посредством предоставления всем им одновременно одной и той же информации); и iii) условий, на которых участники торгов смогут участвовать в торгах, любой минимальной разницы в цене или иной стоимости, которую необходимо предложить в любой новой представленной заявке в ходе аукциона, и существуют ли какие-либо пределы в отношении новых стоимостей, которые

¹⁸ Там же, пункт 72.

¹⁹ A/CN.9/950, пункт 66, A/CN.9/595, пункт 101 и A/CN.9/615, пункты 46 и 68.

могут быть представлены в ходе аукциона, и, если да, каковы эти пределы (такие пределы должны быть непосредственно связаны с техническими характеристиками закупаемых товаров, работ и услуг). Столь подробная информация может содержаться в самом уведомлении о ЭРА или может быть сделана ссылка на правила проведения аукциона, если соответствующая информация доводится до сведения всех поставщиков (подрядчиков) достаточно заблаговременно до проведения аукциона, с тем чтобы заинтересованные поставщики (подрядчики) могли надлежащим образом подготовиться к участию в аукционе и обеспечить транспарентность и предсказуемость этого процесса.

с) В связи с подпунктом (b) пункта 2 предлагалось отметить важность доведения до сведения потенциальных участников торгов в самом начале процедур закупок всей информации о критериях, процессах и формулах оценки, что позволило бы участникам торгов ясно представлять свою ситуацию на любом этапе процесса закупок. Следует указать на связь с дополнительными положениями, содержащимися в подпункте (d) пункта 6 этой статьи, которые требуют, чтобы закупающая организация направляла индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), приглашенному к участию в аукционе, результаты предаукционной оценки, если таковая проводится, а также с положениями подпункта (c) пункта 1 статьи 51 кинкиес, которые требуют непрерывно сообщать участникам торгов о последовательных результатах аукциона в ходе самого аукциона.

2. Проект статьи 51 тер

а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

14. Для рассмотрения Рабочей группой предлагается следующий текст:

"Статья 51 тер. Преаукционные процедуры в аукционах, используемых в качестве этапа, предшествующего заключению договора о закупках в процедурах закупок согласно настоящему Закону

1) Заключению договора о закупках в процедурах закупок согласно настоящему Закону может предшествовать электронный реверсивный аукцион [, если условия использования соответствующих процедур закупок и электронных реверсивных аукционов соблюдены и их процедуры совместимы].

2) Закупающая организация при первом приглашении поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок заявляет, что заключению договора о закупках будет предшествовать электронный реверсивный аукцион, и представляет информацию, о которой говорится в статье 51 бис (2)(b) и (f)-(j).

3) Прежде чем проводить аукцион, закупающая организация направляет приглашение к участию в аукционе индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), допущенному участвовать в аукционе, и выполняет положения статьи 51 бис (7)-(9)".

Комментарий

15. Проект статьи 51 тер выше основывается на тексте проекта статьи 51 кватер, который был рассмотрен Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии, и отражает поправки, которые было предложено внести в него²⁰. В нем сохранены ссылки на применимые положения проекта статьи 51 бис, в которых предусматриваются важнейшие гарантии, необходимые для ЭРА. Было также сочтено важным включить в статью 51 тер конкретную ссылку на требование о том, что закупающая организация должна направить приглашение к участию в аукционе индивидуально и одновременно каждому поставщику (подрядчику), допущенному участвовать в аукционе. Это требование содержится в нескольких положениях статьи 51 бис (подпункт (b) пункта 4, подпункт (b) пункта 5 и подпункт (d) пункта 6).

b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства

16. Текст Руководства, который будет сопровождать соответствующие положения Типового закона, будет представлен Рабочей группе позднее. Как было предложено на одиннадцатой сессии Рабочей группы²¹, в соответствующей рекомендации следует отметить трудности внедрения и регулирования электронных реверсивных аукционов в качестве этапа в рамках некоторых методов закупок и предупредить принимающие государства об отсутствии практического опыта регулирования и использования ЭРА в этом контексте. Будет разъяснено, следует ли использовать ЭРА в различных методах закупок, предусмотренных Типовым законом, и, если да, то каким образом это можно сделать и какие потребуются изменения традиционных характеристик этих методов для использования ЭРА в их рамках. В Руководстве будет указано и подкреплено соответствующими ссылками, что использовать ЭРА может быть особенно целесообразно при возобновлении конкуренции в рамочных соглашениях. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли в соответствующей рекомендации указать, что использование ЭРА в рамках процедур представления тендерных заявок было бы неуместным вследствие особых характеристик последних (в частности, с учетом запрета существенно изменять тендерные заявки после их представления), и придется ли в случае других методов закупок вносить изменения в положения настоящего Типового закона, допускающие повторное представление оферт или котировок, с тем чтобы предусмотреть использование ЭРА в рамках таких методов.

17. В тексте Руководства будет также подчеркнута, что, приглашая поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок, закупающие организации должны объявить о своем намерении провести ЭРА и представить, в дополнение к информации, которая обычно требуется при применении соответствующего метода закупок, всю важнейшую информацию, характерную для ЭРА. После объявления о таком намерении проведение ЭРА становится обязательным, если только число поставщиков (подрядчиков), участвующих в процедурах закупок, не окажется недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции. В таком случае, согласно статье 51 кватер, закупающая

²⁰ A/CN.9/623, пункты 74-76.

²¹ Там же, пункты 57 и 76.

организация будет иметь право отменить ЭРА. В Руководстве будет также пояснено важное значение соблюдения процедурных требований, содержащихся в пункте 3 этой статьи. Рабочая группа, возможно, пожелает указать дополнительные моменты, которые следовало бы отразить в Руководстве в связи с положениями статьи 51 тер, в частности, в отношении анонимности участников электронного реверсивного аукциона, который используется в качестве этапа в некоторых других методах закупок и рамочных соглашениях (см. статью 51 кинкиес и пункт 24 ниже).

3. Проект статьи 51 кватер

а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

18. Для рассмотрения Рабочей группой предлагается следующий текст:

"Статья 51 кватер. Требование в отношении достаточного числа участников торгов для обеспечения эффективной конкуренции

1) Закупающая организация обеспечивает, чтобы число поставщиков (подрядчиков), приглашенных к участию в аукционе в соответствии со статьей 51 бис (4)-(6) и статьей 51 тер (3), было достаточным для обеспечения эффективной конкуренции.

2) Если число поставщиков (подрядчиков), зарегистрированных для участия в аукционе, оказывается, по мнению закупающей организации, недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции, то закупающая организация может отменить электронный реверсивный аукцион".

Комментарий

19. Проект статьи 51 кватер выше основывается на тексте проекта статьи 51 кинкиес, касающемся требования эффективной конкуренции, который находился на рассмотрении Рабочей группы на ее одиннадцатой сессии, и отражает поправки, которые было предложено внести в этот текст²².

б) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства

20. Текст Руководства, который будет сопровождать соответствующие положения Типового закона, будет представлен Рабочей группе позднее. Как было решено на девятой сессии Рабочей группы²³, в тексте Руководства будет говориться о важности достаточного числа участников торгов для обеспечения конкуренции. На одиннадцатой сессии Рабочей группы было предложено²⁴ привести в Руководстве несколько примеров того, как следует действовать закупающей организации, если ЭРА отменяется по причине недостаточного числа зарегистрированных участников торгов, необходимого для обеспечения эффективной конкуренции. В нем следует также упомянуть, что в приглашении к участию в аукционе или эквивалентных документах можно было бы указать

²² Там же, пункты 78, 81 и 82.

²³ A/CN.9/595, пункт 101.

²⁴ A/CN.9/623, пункт 83.

меры, которые закупающая организация намерена принять в случае возникновения такой ситуации.

4. Проект статьи 51 кинкиес

а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

21. Для рассмотрения Рабочей группой предлагается следующий текст:

"Статья 51 кинкиес. Требования в ходе аукциона

- 1) В ходе электронного реверсивного аукциона:
 - а) все участники торгов имеют равную возможность непрерывно представлять свои заявки;
 - б) оценка всех заявок проводится автоматически;
 - в) успешные результаты аукциона, установленные в соответствии с критериями оценки, указанными в уведомлении об электронном реверсивном аукционе, должны немедленно сообщаться на непрерывной основе всем участникам торгов;
 - г) между закупающей организацией и участниками торгов не осуществляется иной связи, кроме той, которая предусмотрена в пунктах 1 (а) и (в) выше.
- 2) Закупающая организация не раскрывает идентификационные данные ни одного из участников торгов в ходе аукциона.
- 3) Аукцион закрывается в соответствии с критериями, указанными в уведомлении об электронном реверсивном аукционе.
- 4) Закупающая организация может приостановить или прекратить проведение электронного реверсивного аукциона в случае отказов системы или средств связи [которые препятствуют проведению аукциона] [или по иным причинам, оговоренным в правилах проведения электронного реверсивного аукциона]. Положения пункта 2 настоящей статьи применяются в случае приостановления или прекращения аукциона".

Комментарий

22. Проект статьи 51 кинкиес выше основывается на тексте проекта статьи 51 сексиес, касающемся требований в ходе аукциона, который был рассмотрен Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии, и отражает поправки, которые было предложено внести в этот текст²⁵.

23. На своей одиннадцатой сессии Рабочая группа просила Секретариат изменить редакцию пункта 4 с учетом практических замечаний в отношении того, что приостановление проведения аукциона может быть целесообразным в случае подозрения в отношении поступления заявок с аномально заниженной ценой. Отмечалось, что такое приостановление аукциона позволит закупающей организации тут же вмешаться в этот процесс, чтобы предотвратить любой срыв аукциона, который может быть вызван заявками с аномально заниженной ценой

²⁵ Там же, пункты 84, 85 и 89.

(такая заявка может привести к тому, что другие участники торгов не смогут продолжать участвовать в аукционе). Рабочая группа приняла также к сведению то обстоятельство, что участники торгов могут представлять жалобы в отношении нарушений в процессе аукциона, что может также явиться основанием для приостановления его проведения. Было также предложено четко указать в этих положениях, что нет оснований приостанавливать проведение ЭРА, если отказали средства связи или системы какого-либо одного участника торгов²⁶. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, в достаточной ли мере тексты, заключенные в квадратные скобки в пункте 4, отражают эти предложения.

24. Чтобы отразить достигнутое в Рабочей группе понимание того, что в ходе аукциона, в том числе и в случае приостановления или прекращения его проведения, следует обеспечивать анонимность участников торгов, в пункт 4 было добавлено последнее предложение²⁷. Однако анонимность участников торгов может быть подорвана уже на этапе, предшествующем проведению аукциона, особенно в случаях, когда ЭРА используется в качестве этапа в некоторых методах закупок или рамочных соглашениях. Поэтому Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, не следует ли предусмотреть гарантии, которые сводили бы к минимуму такой риск.

b) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства

25. Текст Руководства, который будет сопровождать соответствующие положения Типового закона, будет представлен Рабочей группе позднее. В связи с подпунктом (b) пункта 1 этой статьи будет сказано, что аукцион должен основываться на предварительно объявленных критериях вынесения решения о заключении договора (и относительном значении, придаваемом таким критериям, если это применимо), которые не могут меняться в ходе аукциона. В ходе аукциона могут меняться только цены и изменяемые элементы. Для каждого такого изменяемого элемента устанавливается стоимость, выраженная в цифрах или процентах, в предварительно объявленной математической формуле. В связи с подпунктом (c) пункта 1 в Руководстве будет пояснено, что цель этого положения заключается в обеспечении того, чтобы все участники торгов в любой момент аукциона могли получить ясное представление о своем положении по отношению к другим участникам. В отношении подпункта (d) пункта 1 в Руководстве нужно будет подчеркнуть важное значение недопущения какого-либо вмешательства человека в ходе проведения аукциона. Система проведения аукциона должна с помощью электронных средств осуществлять сбор анонимных заявок, которые будут автоматически оцениваться в соответствии с критериями и процессами, указанными в уведомлении о ЭРА. Онлайн-система должна также обеспечивать автоматическое отклонение недействительных заявок и немедленно уведомлять об этом соответствующих участников с указанием причин отклонения. Можно было бы предусмотреть для участников торгов контактный адрес для срочной связи в случае возможных технических проблем. Такой контактный адрес должен находиться за пределами аукционной системы и соответствующих процедур закупок.

²⁶ Там же, пункт 89.

²⁷ Там же, пункт 85.

26. В отношении пунктов 2 и 4 в Руководстве будет подчеркнута, что ни при каких обстоятельствах идентификационные данные участников торгов не должны быть раскрыты или стать известны другим участникам в ходе аукциона, в том числе в случае его приостановления или прекращения (см. в то же время проблему, затронутую в пункте 24 выше). Что касается пункта 3, то в Руководстве будет содержаться ссылка на статью 51 бис (2) (h) и соответствующее положение Руководства. Следует также подчеркнуть, что ни при каких обстоятельствах аукцион не может быть закрыт до истечения установленного срока. В соответствии с решением, принятым на девятой сессии Рабочей группы²⁸, в Руководстве будет пояснено, как поставщики могут выходить из процесса ЭРА до его закрытия и какие последствия будет иметь такой выход.

27. Что касается пункта 4, то с учетом окончательной позиции, которую Рабочая группа займет по соответствующим вопросам (см. пункт 23 выше), в Руководстве будут перечислены все случаи, которые дают основание для прекращения или приостановления ЭРА, а также процедурные гарантии, которые необходимо предусмотреть для защиты интересов участников торгов (например, немедленное и одновременное уведомление всех участников торгов о приостановлении проведения аукциона, новом времени возобновления аукциона и новых сроках его проведения). В Руководстве будет также сказано о важности обеспечения строгого контроля за процедурами проведения аукциона, с тем чтобы не допустить манипулирования рынком, а следовательно, и о необходимости проведения закупающей организацией обстоятельного расследования прошлых аналогичных сделок, соответствующих рыночных условий и инфраструктуры рынка²⁹. В Руководстве будут содержаться положения, предупреждающие принимающие государства о том, что, хотя для предупреждения и предотвращения возможного сговора могут быть созданы соответствующие механизмы, проведение различия между оправданным поведением и поведением, предполагающим наличие сговора, может быть сопряжено с практическими трудностями, и поэтому должны существовать четкие правила, регулирующие свободу действий, предоставляемую в этом плане закупающим организациям, с тем чтобы предотвратить злоупотребления и неоправданные нарушения.

28. Рабочая группа, возможно, пожелает указать дополнительные моменты, которые следовало бы отразить в Руководстве в связи с положениями статьи 51 кинкиес, в частности, можно ли в ходе аукциона i) продлевать сроки представления заявок в иных случаях, кроме ситуаций, упомянутых в пункте 4 этой статьи, и ii) менять правила проведения аукциона³⁰.

²⁸ A/CN.9/595, пункт 111.

²⁹ Ожидается, что более подробно эти вопросы будут проанализированы в пересмотренной вступительной части Руководства. Поэтому в соответствующие положения могут быть включены необходимые ссылки.

³⁰ Обе эти возможности, т.е. изменение сроков представления заявок и правил аукциона в ходе его проведения, предусматриваются в рабочем документе для персонала Европейской комиссии (SEC(2005) 959, раздел 5.4), с которым на дату подготовки настоящей записки можно было ознакомиться на сайте http://ec.europa.eu/internal_market/publicprocurement/docs/ergocurement/sec2005-959_en.pdf. Возможность корректировки сроков представления заявок в ходе аукциона также предусматривается в руководящих принципах проведения

5. Проект статьи 51 сексиес

а) Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

29. Для рассмотрения Рабочей группой предлагается следующий текст:

"Статья 51 сексиес. Заключение договора о закупках на основании результатов электронного реверсивного аукциона

1) Договор о закупках заключается с участником торгов, который на момент закрытия аукциона представил заявку с наименьшей ценой или заявку, оцененную как наиболее выгодную, в зависимости от того, что применимо, если только такая заявка не была отклонена в соответствии со статьями 12, 12 бис, 15 и [36 (...)]. В таком случае закупающая организация может:

а) заключить договор о закупках с участником торгов, который на момент закрытия аукциона представил заявку со второй наименьшей ценой или заявкой, оцененной как вторая наиболее выгодная, в зависимости от того, что применимо; или

б) отклонить все остальные заявки в соответствии со статьей 12 (1) настоящего Закона и провести еще один аукцион в соответствии с теми же процедурами закупок или объявить новые процедуры закупок.

2) Уведомление об акцепте заявки незамедлительно направляется участнику торгов, представившему заявку, которую закупающая организация готова акцептовать.

3) Наименование и адрес участника торгов, с которым заключен договор о закупках, и цена, указанная в договоре, незамедлительно направляются другим участникам торгов".

Комментарий

30. Проект статьи 51 сексиес выше основывается на тексте проекта статьи 51 септиес, который был рассмотрен Рабочей группой на ее одиннадцатой сессии, и отражает поправки, которые было предложено внести в этот текст³¹.

31. Пункты 1 и 2 были объединены и согласованы с использованием ссылок, как это было предложено на одиннадцатой сессии Рабочей группы. Ссылки будут уточнены после того, как Рабочая группа одобрит содержание и местонахождение нынешней статьи 36 Типового закона³². Бывший пункт 3 был разделен на два пункта: первый из них, пункт 2, посвящен уведомлению участника торгов, с которым заключен договор о закупках, а второй, пункт 3, посвящен уведомлению других участников торгов о выигравшем участнике и цене, указанной в договоре. Формулировка последнего пункта была согласована со статьей 11 (1)(b) Типового закона.

электронных реверсивных аукционов в случае закупок, финансируемых многосторонними банками развития, пункт 4.5 (декабрь 2005 года), с которыми на дату подготовки настоящей записки можно было ознакомиться на сайте <http://www.mdb-egp.org/>.

³¹ A/CN.9/623, пункты 91-93 и 95.

³² Там же, пункт 102.

б) Моменты, которые предлагается отразить в сопроводительном тексте Руководства

32. Текст Руководства, который будет сопровождать соответствующие положения Типового закона, будет представлен Рабочей группе позднее. Как было предложено на девятой сессии Рабочей группы³³, в Руководстве будет сказано, что итоги аукциона будут рассматриваться как окончательные результаты процедур закупок и что выигравшая цена будет фигурировать в договоре о закупках, в том числе в случае рамочных соглашений. Будут приведены пояснения исключений из этого правила (например, каждая ссылка, содержащаяся в пункте 1). Никакие дальнейшие оценки не должны допускаться после проведения аукциона, чтобы избежать таких злоупотреблений, как коррупция и фаворитизм.

33. Как было решено на одиннадцатой сессии Рабочей группы³⁴, в Руководстве будет подчеркнута необходимость принятия незамедлительных действий после аукциона, в том числе любой послеаукционной проверки квалификации выигравшего участника торгов или проверки на предмет возможной заявки с аномально заниженной ценой, с тем чтобы обеспечить максимально разумную обоснованность окончательных результатов. Было также решено, что в Руководстве будут пояснены практические последствия каждого варианта, описанного в подпунктах (а) и (б) пункта 1.

С. Соответствующие изменения к положениям Типового закона: отчет о процедурах закупок (статья 11 Типового закона)

34. Предлагаемое добавление к статье 11 (1) Типового закона ниже заменяет формулировку, которую рассматривала Рабочая группа на своих предшествующих сессиях³⁵. Оно отражает достигнутую на одиннадцатой сессии Рабочей группы договоренность о том, что текст следует расширить, упомянув в нем всю информацию, которую необходимо будет включать в отчет о процедурах закупок в контексте ЭРА и которая конкретно не упоминалась в статье 11 (1) Типового закона³⁶. Было предложено, в частности, включать в отчеты информацию о причинах и обстоятельствах, которыми руководствовалась закупающая организация, прибегая к проведению ЭРА, а также указывать дату и время проведения ЭРА.

"Статья 11. Отчет о процедурах закупок

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

...

і бис) при процедурах закупок с использованием электронных реверсивных аукционов информация о причинах и обстоятельствах,

³³ A/CN.9/595, пункт 101.

³⁴ A/CN.9/623, пункт 94.

³⁵ A/CN.9/WG.I/WP.40/Add.1, пункт 3, A/CN.9/WG.I/WP.43, пункт 59, и A/CN.9/WG.I/WP.51, пункт 68.

³⁶ A/CN.9/623, пункт 100.

которыми руководствовалась закупающая организация в качестве обоснования проведения аукциона, дата и время проведения аукциона и [любая другая информация, которую решит добавить Рабочая группа]".

35. Кроме того, на одиннадцатой сессии Рабочей группы было сочтено целесообразным предусмотреть исключения в отношении раскрытия некоторых видов информации согласно статье 11 в свете особых характеристик ЭРА³⁷. Было, в частности, сочтено, что наименования всех участников торгов могут быть раскрыты только в том случае, если процедуры закупок привели к заключению договора о закупках, и такое раскрытие информации не должно приводить к опубликованию ценовой коммерческой информации в отношении какого-либо конкретного участника торгов³⁸.

36. Согласно пункту 2 статьи 11 Типового закона часть отчета, содержащая наименования и адреса всех участников торгов, будет предоставляться по запросу любому лицу после акцепта заявки, и после того, как процедуры закупок, завершившись, не привели к заключению договора о закупках. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о внесении поправки в пункт 2 статьи 11, с тем чтобы конкретно исключить возможность опубликования идентификационных данных об участниках торгов, если процедуры закупок, завершившись, не привели к заключению договора о закупках. В Руководство можно было бы включить положение, разъясняющее, что раскрытие идентификационных данных об участниках торгов, особенно когда в аукционе участвовало небольшое число участников, может привести к сговору участников в последующих аукционах при закупке тех же или подобных товаров, а, следовательно, может подорвать конкуренцию на этом рынке и повредить будущим успешным аукционам.

37. Согласно пункту 3 статьи 11 цена или основание для определения цены и краткое изложение других основных условий каждой заявки, а также оценки и сопоставления заявок будут предоставляться участникам торгов по запросу. Закупающим организациям в качестве общего правила будет запрещено, согласно подпунктам (a) и (b) пункта 3 статьи 11, раскрывать подробную информацию, касающуюся рассмотрения, оценки и сопоставления заявок, а также другой информации, если ее раскрытие, среди прочего, нанесет ущерб законным коммерческим интересам сторон или помешает честной конкуренции. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, необходимо ли внести какие-либо изменения в положения статьи 11, касающиеся раскрытия информации, в свете особых характеристик ЭРА, или же будет достаточно дополнить положения подпунктов (a) и (b) пункта 3 статьи 11 соответствующим комментарием Руководства, как это было предложено на одиннадцатой сессии Рабочей группы³⁹.

³⁷ Там же.

³⁸ Там же, пункты 85 и 87.

³⁹ Там же, пункты 87-88.