



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
4 February 2011
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (Закупки)
Двадцатая сессия
Нью-Йорк, 14-18 марта 2011 года

Пересмотренное Руководство по принятию Типового закона ЮНСИТРАЛ о публичных закупках*

Записка Секретариата

Добавление

В настоящем добавлении содержится предложение для текста Руководства по принятию относительно соответствующих положений глав II и IV Типового закона ЮНСИТРАЛ о публичных закупках, касающихся торгов с ограниченным участием и запроса котировок.

* Настоящий документ был представлен менее чем за десять недель до открытия сессии вследствие необходимости завершения межсессионных неофициальных консультаций по соответствующим положениям проекта пересмотренного Руководства по принятию.



РУКОВОДСТВО ПО ПРИНЯТИЮ ТИПОВОГО ЗАКОНА ЮНСИТРАЛ О ПУБЛИЧНЫХ ЗАКУПКАХ

Часть II. Постатейный комментарий

[Для удобства пользования в настоящем добавлении обобщается предложенный постатейный комментарий к различным положениям Типового закона, регулирующим торги с ограниченным участием и запрос котировок]

...

A. Предлагаемый текст Руководства по принятию пересмотренного Типового закона, касающийся вопросов, связанных с проведением торгов с ограниченным участием

1. Условия использования

Соответствующее положение пересмотренного Типового закона, касающееся условий использования:

"Статья 28. Условия использования методов закупок согласно главе IV настоящего Закона (торги с ограниченным участием ...)

1) Закупающая организация может проводить закупки с помощью торгов с ограниченным участием в соответствии со статьей 44 настоящего Закона, если:

а) объект закупок по причине его высокосложного или специализированного характера имеется в наличии только у ограниченного числа поставщиков или подрядчиков; или

б) время и расходы, требующиеся для рассмотрения и оценки большого числа тендерных заявок, будут несоизмеримы со стоимостью объекта закупок".

Предлагаемый текст для Руководства:

1. В пункте 1 этой статьи указаны условия использования метода торгов с ограниченным участием. Этот пункт был добавлен, для того чтобы предоставить покупающей организации возможность в исключительных случаях привлекать к участию только ограниченное число поставщиков (подрядчиков). К таким исключительным случаям относятся: закупка технически сложных или специализированных объектов, которые имеются в наличии только у ограниченного числа поставщиков (например, оборудования для атомных электростанций); и случаи, когда время и расходы, требующиеся для рассмотрения и оценки большого числа тендерных заявок, будут несоизмеримы со стоимостью объекта закупок (например, в случае закупки стандартных услуг по уборке помещений). В таких случаях требование относительно публичного привлечения представлений было бы неуместным.

2. Несмотря на то, что при использовании метода торгов с ограниченным участием должны обеспечиваться гарантии прозрачности, в частности в соответствии с положениями [статья 33 (5)] требуется заблаговременно уведомлять о закупках, и в соответствии со статьей 44 к торгам с ограниченным участием также применяются некоторые процедуры, предусмотренные для открытых торгов, в отношении торгов с ограниченным участием были установлены строгие и жесткие условия. Они были включены на том основании, что неоправданное использование этого метода закупок серьезно препятствовало бы достижению целей Типового закона. Поэтому эти условия призваны не поощрять к использованию такого метода. В частности, с учетом условий, указанных в пункте 1 (а), достичь тех же целей, что и торги с ограниченным участием, позволяют открытые торги с предквалификационной процедурой, обеспечивающие более высокую степень прозрачности. С расширением электронных закупок торги с ограниченным участием по причинам, указанным в пункте 1 (b), будут проводиться все реже: многие этапы этого процесса могут быть в большей мере автоматизированы, что обеспечит экономию времени и расходов.

3. Оба условия использования этого метода, перечисленные в пункте 1, дают закупающей организации значительную свободу действий в том, что касается привлечения представлений: в первом случае – в отношении установления факта наличия только ограниченного числа поставщиков или подрядчиков, которые могут поставить объект закупок, при том условии, что на опубликованное уведомление могут откликнуться и другие поставщики, как это рассматривается более подробно ниже. Во втором случае закупающая организация вправе определять надлежащее максимальное количество тендерных заявок, подлежащих оценке, для обеспечения соизмеримости расходов и времени, затрачиваемых на оценку, и самой стоимости закупок. Таким образом, этот метод неизбежно содержит элемент субъективности, в связи с чем существует риск злоупотребления им.

4. Закупающая организация, действующая на основаниях, указанных в пункте 1 (а), должна учитывать положения статьи 33 (5), согласно которой требуется заблаговременно уведомлять о закупках и указывать, в частности, основные условия закупок и выбранный метод закупок. В соответствии с требованием, предусмотренным в Типовом законе (см. пункт [9] ниже), основания для использования метода торгов с ограниченным участием должны включаться в отчет, причем в той степени детализации, которая позволила бы при необходимости пересмотреть или оспорить решение. Однако в уведомлении эти основания указывать не требуется (чтобы избежать составления неточных резюме или чрезмерно длинных уведомлений). (См. также руководящие указания по статье 24, в которых поясняется, каким образом поставщики, желающие оспорить выбор метода закупок, могут ознакомиться с указанными в отчете основаниями).

5. В случае, если согласно условиям, указанным в пункте 1 (а), закупающая организация в ответ на это уведомление получает от поставщиков или подрядчиков заявки на участие в торгах, то таким поставщикам необходимо предоставлять возможность участия в торгах, если только они не дисквалифицированы (в случае проведения предквалификационной процедуры) и если они отвечают условиям, изложенным в уведомлении о

закупках (например, в отношении заявления, которое делается в соответствии со статьей 8 Закона). Это согласуется со статьей 33 (1) (а), в которой содержится требование о привлечении на соответствующем рынке тендерных заявок от всех поставщиков и подрядчиков, у которых имеется соответствующий объект закупок.

6. Закупающая организация располагает более широкими полномочиями в случае, если метод торгов с ограниченным участием используется на основании, указанном в пункте 1 (b), а именно потому, что время и расходы, требующиеся для рассмотрения и оценки большого числа тендерных заявок, будут несоизмеримы со стоимостью объекта закупок. В случае, когда покупающая организация уже отобрала на объективной основе достаточное для обеспечения эффективной конкуренции число поставщиков или подрядчиков, то в таких случаях дополнительным поставщикам или подрядчикам, представляющим заявки на участие в торгах в ответ на уведомление, опубликованное согласно статье 33 (5), может быть отказано в их рассмотрении. На практике объективность отбора может быть обеспечена различными методами, в частности путем проведения лотереи и случайного отбора, как это рассматривается в руководящих указаниях по статье [33 (1)], однако при этом необходимы надзорные меры для обеспечения действительно объективного отбора, особенно в тех случаях, когда предусматривается неоднократное проведение этих процедур.

7. Метод отбора поставщиков для участия в торгах, решение о выбранном методе закупок и условия привлечения представлений, а также другие параметры могут быть оспорены в соответствии с положениями главы VIII Типового закона. Закупающей организации, действующей на основании, указанном в пункте 1 (b), следует в этой связи тщательно изучить вопрос о том, будет ли при этих закупках действительно достигнута желаемая цель экономии времени и средств. Важно отметить, что решение может быть оспорено только в том случае, если порядок отбора предположительно носит дискриминационный характер: поставщики не могут оспорить решение об их исключении как таковое. Доказать факт необъективного отбора, возможно, легче в том случае, когда процедуры проводятся неоднократно и каждый раз отбирается одна конкретная ограниченная группа. В случае повторных закупок покупающей организации следует принять особые меры к тому, чтобы объективность при отборе ее поставщиков, которым будут направлены приглашения к участию, была очевидной (или же покупающая организация, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об использовании такого инструмента, как рамочное соглашение).

8. Положения пункта 1 (b) следует также читать вместе с положениями статьи 12 Типового закона, содержащей правила, касающиеся оценки стоимости закупок. В этой статье предусмотрены важнейшие гарантии против искусственного разделения объекта закупок для целей, например, обоснования использования метода торгов с ограниченным участием по причинам, указанным в пункте 1 (b), а именно когда время и расходы, требующиеся для рассмотрения и оценки большого числа тендерных заявок, будут несоизмеримы со стоимостью объекта закупок.

9. Закупающая организация в соответствии со статьей 27 (3), которую следует читать вместе с положениями статьи 24 (1) (e), обязана включить в

отчет причины и обстоятельства, на основании которых закупающая организация решила использовать метод торгов с ограниченным участием вместо открытых торгов.

Обсуждение изменений в условиях использования по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе A.5 ниже.

2. Привлечение представлений

Соответствующее положение пересмотренного текста Типового закона, касающееся привлечения представлений:

"Статья 33. Привлечение представлений при торгах с ограниченным участием ...

1) а) Если закупающая организация проводит закупки с помощью торгов с ограниченным участием по причинам, указанным в статье 28 (1) (а) настоящего Закона, то она привлекает тендерные заявки от всех поставщиков и подрядчиков, у которых имеется соответствующий объект закупок;

б) если закупающая организация проводит закупки с помощью торгов с ограниченным участием по причинам, указанным в статье 28 (1) (b) настоящего Закона, то она выбирает поставщиков или подрядчиков для привлечения их тендерных заявок на недискриминационной основе и выбирает достаточное число поставщиков или подрядчиков для обеспечения эффективной конкуренции".

Предлагаемый текст для Руководства

10. В пункте 1 содержатся минимальные требования в отношении привлечения представлений при торгах с ограниченным участием. Они были разработаны для содействия достижению цели статьи 28 (1), а именно обеспечению использования торгов с ограниченным участием только действительно в исключительных случаях при поддержании надлежащего уровня конкуренции. Требования разработаны непосредственно для каждого из двух исключительных случаев, которые отражены в условиях, закрепленных в статье 28 (1). В случае, когда торги с ограниченным участием проводятся на основании, указанном в статье 28 (1) (а), а именно при закупке технически сложного или специализированного объекта, который имеется в наличии только у ограниченного числа поставщиков, к участию в торгах должны быть приглашены все поставщики или подрядчики, которые могли бы поставить объект закупок, на рынке, на котором планируется осуществлять закупки. В случае же, когда основанием являются время и расходы, требующиеся для рассмотрения и оценки большого числа тендерных заявок, которые будут несоизмеримы со стоимостью объекта закупок, о чем идет речь в статье 28 (1) (b), поставщики или подрядчики приглашаются к участию на недискриминационной основе и в достаточном для обеспечения эффективной конкуренции числе. При отборе на недискриминационной основе в соответствии с пунктом 5 этой статьи требуется публичное уведомление не только о решении закупающей организации проводить торги с ограниченным участием, но и о максимальном числе участников, которые будут отобраны, и

порядке отбора (например, на основе случайной выборки или лотереи, или же принципа "рассмотрения в порядке поступления заявок" до достижения указанного максимального числа – см. также пункты [5-7] выше).

3. Заблаговременное уведомление о закупках

Соответствующее положение пересмотренного текста Типового закона:

"Статья 33. ... Требование о заблаговременном уведомлении о закупках

...

5) До начала прямого привлечения представлений в соответствии с положениями пунктов 1, 3 и 4 настоящей статьи закупающая организация обеспечивает опубликование уведомления о закупках в ... (принимающее Закон государство указывает официальную газету или другое официальное издание, в котором должны публиковаться уведомления). В таком уведомлении содержится, как минимум, следующая информация:

- a) наименование и адрес закупающей организации;
- b) краткое изложение основных требуемых условий договора о закупках или рамочного соглашения, которые должны быть заключены в ходе процедур закупок, включая характер, количество и место доставки товаров, подлежащих поставке, характер и место работ, подлежащих выполнению, или характер услуг и место, в котором они должны быть предоставлены, а также желательные или требуемые сроки поставки товаров или завершения работ, или график предоставления услуг;
- c) заявление в соответствии со статьей 8 настоящего Закона; и
- d) используемый метод закупок.

6) Требования пункта 5 не применяются в случае срочной необходимости, упомянутой в статьях 29 (4) (b) и 29 (5) (b)".

Предлагаемый текст для Руководства, касающийся торгов с ограниченным участием¹:

11. Пункт 5 способствует обеспечению прозрачности и отчетности в отношении решения об использовании [торгов с ограниченным участием]: устанавливается требование о публикации уведомления о торгах с ограниченным участием в издании, которое должно быть указано принимающим Типовой закон государством в его законодательстве в области закупок. К этому также имеет отношение содержащаяся в статье 27 (3) норма (общего применения), которую следует читать вместе с положениями

¹ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что в отношении статьи 33 или статьи 33 (5) общее обсуждение привлечения представлений при торгах с ограниченным участием, запросе котировок, конкурентных переговорах и закупках из одного источника вместе с включением в руководящие указания перекрестной ссылки на каждый соответствующий метод закупок было бы предпочтительнее рассмотрения привлечения представлений для каждого из этих методов в отдельности. Некоторые положения пунктов ниже касаются только торгов с ограниченным участием, тогда как другие положения этих пунктов применимы в целом ко всем методам закупок, о которых идет речь в статье 33.

статьи 24 (1) (е), в соответствии с которой закупающая организация обязана включать в отчет о процедуре закупок изложение причин и обстоятельств, которыми она руководствовалась для обоснования использования соответствующего метода закупок.

12. Согласно этому пункту перед проведением прямого привлечения представлений требуется опубликовывать уведомление. Следовательно, такое уведомление отличается от требуемого в соответствии со статьей 22 Типового закона публичного уведомления о заключении договора о закупках или рамочного соглашения. Включение описанных в этой статье процедур в законодательство о закупках позволит заинтересованным поставщикам и подрядчикам путем простого ознакомления с законодательством о закупках определить, за какими изданиями им, возможно, необходимо следить, с тем чтобы получать самую последнюю информацию о возможностях в области закупок в принимающем Типовой закон государстве и о том, как эти возможности представлены на рынке. (Закупающей организации должно быть также известно о последствиях опубликования такого уведомления при торгах с ограниченным участием, о чем говорится в пунктах [4-7] выше.) Положения Типового закона не регулируют способы и средства опубликования, которые оставляются на усмотрение принимающих Типовой закон государств. Для этого могут использоваться печатные или электронные средства массовой информации или же и те, и другие средства массовой информации. В этом контексте актуальными являются соображения, высказанные в руководящих указаниях по статье 5 в пунктах ... выше.

13. Опубликованию подлежит минимальная информация, необходимая для обеспечения эффективного публичного надзора и возможности оспаривания для неудовлетворенных поставщиков или подрядчиков в соответствии с положениями главы VIII Типового закона. В частности, выбранный метод закупок может быть оспорен любым затронутым поставщиком или подрядчиком в случае, если, например, метод закупок из одного источника или торгов с ограниченным участием был выбран на том основании, что на рынке существует только один конкретный поставщик или ограниченное число поставщиков, у которого (-ых) в наличии имеется объект закупок. Любые другие поставщики или подрядчики, имеющие возможность поставить этот же объект закупок на рынок, на котором планируется осуществлять закупки, могут оспорить использование этого метода закупок исходя из информации, указанной в уведомлении о закупках. Согласно положениям главы VIII они могут это сделать до истечения срока представления тендерных заявок, равно как и воспользоваться положениями об обязательном приостановлении процедур закупок в случае, если в независимый орган подано ходатайство об обжаловании. Как указывается в комментарии к главе VIII и для того, чтобы предотвратить обременительное оспаривание, которое может быть чрезвычайно разрушительным, если ходатайство направляется в последний момент, поставщику следует доказать, что его интересы могут быть или были затронуты в соответствующий момент времени: так, например, ему, возможно, придется доказать наличие у него реального намерения участвовать в торгах при описанных выше обстоятельствах (например, путем представления проекта тендерной заявки или другой оферты).

14. Требование о заблаговременном уведомлении о закупках при торгах с ограниченным участием, конкурентных переговорах и закупках из одного источника имеет принципиальное значение в борьбе с коррупцией и как средство обеспечения прозрачности. Вместе с положениями главы VIII это требование позволяет неудовлетворенным поставщикам или подрядчикам использовать процедуру обжалования на более раннем этапе процесса закупок, а не тогда, когда обжалование, возможно, будет уже невозможным или дорогостоящим с точки зрения публичных интересов, и набор средств правовой защиты будет тем самым ограничен, и поощряет их к этому.

15. Требование об опубликовании заблаговременного уведомления о закупках неприменимо при процедурах запроса котировок ввиду весьма ограничительных условий использования этого метода, препятствующих любому чрезмерному использованию этого метода или злоупотреблению им. Это требование также неприменимо при конкурентных переговорах и закупках из одного источника, когда такие методы используются в срочном или исключительно срочном порядке в связи с чрезвычайными событиями (например, в условиях использования таких методов закупок, указанных в статьях 29 (4) (b) и 29 (5) (b)). В обычном случае, когда в принципе требуется заблаговременное уведомление, это требование может, тем не менее, не выполняться в соответствии с положениями статьи 23 (конфиденциальность), в частности при закупках, связанных с закрытой информацией. (См. руководящие указания по соответствующим положениям Типового закона, касающимся конфиденциальности и закупок, связанных с закрытой информацией, в пунктах ... выше.)

Обсуждение изменений в требованиях относительно привлечения представителей и уведомлений по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе А.5 ниже.

4. Процедуры

Соответствующее положение пересмотренного Типового закона, касающееся процедур:

"Статья 44. Торги с ограниченным участием

- 1) Закупающая организация привлекает тендерные заявки в соответствии с положениями статьи 33 (1) и (5) настоящего Закона.
- 2) К процедурам торгов с ограниченным участием применяются положения главы III настоящего Закона, за исключением статей 35-37."

Предлагаемый текст для Руководства:

16. Данная статья регулирует процедуры торгов с ограниченным участием. Положения являются весьма краткими, поскольку процессуальные действия, необходимые при таком методе закупок, регулируются соответствующими положениями других глав Типового закона, перекрестные ссылки на которые содержатся в данной статье.

17. Как отмечалось в комментариях к статье 33 (1), требования о привлечении заявок при данном методе закупок призваны обеспечить, чтобы в случае использования процедуры торгов с ограниченным участием на

основаниях, указанных в статье 28 (1) (a), тендерные заявки привлекались от всех поставщиков или подрядчиков, у которых имеется в наличии объект закупок на рынке, на котором планируется осуществлять закупки, а в случае использования процедуры торгов с ограниченным участием на основаниях, указанных в статье 28 (1) (b), – от достаточного числа поставщиков или подрядчиков для обеспечения эффективной конкуренции. Включение в законодательство этих требований о привлечении заявок вместе с требованием об опубликовании заблаговременного уведомления о закупках в соответствии со статьей 33 (5) является важной гарантией того, что использование торгов с ограниченным участием не будет препятствовать достижению цели Типового закона, заключающейся в содействии конкуренции, и оправдано в каждом случае с точки зрения критериев прозрачности и может быть оспорено в соответствии с положениями главы VIII.

18. В пункте 2 этой статьи поясняется, что при проведении торгов с ограниченным участием применяются обычные процедуры торгов, за исключением тех, которые установлены для открытого привлечения, и требований, касающихся открытого привлечения. По этой причине согласно пункту 2 статьи 35-37 не применяются к торгам с ограниченным участием. Статья 35 регулирует процедуры привлечения тендерных заявок при проведении открытых торгов и в этой связи является неприменимой к торгам с ограниченным участием. Статья 36 регулирует содержание приглашения к участию в торгах, которое публикуется при открытых торгах. При проведении торгов с ограниченным участием публиковать приглашение к участию в торгах необязательно, но в том случае, если приглашение публикуется, оно может и не включать все данные, перечисленные в статье 36. Что касается статьи 37, то при торгах с ограниченным участием тендерная документация предоставляется всем поставщикам, которые были непосредственно приглашены и которые выразили заинтересованность в участии в торгах. В этом контексте некоторые положения статьи 37 будут неприменимы к торгам с ограниченным участием. Если закупающая организация решит взимать плату за тендерную документацию при торгах с ограниченным участием, то, несмотря на то, что статья 37 не применяется к торгам с ограниченным участием, она будет связана положением, содержащимся в последнем предложении статьи 37 ("плата, которую закупающая организация может взимать за тендерную документацию, включает только расходы на ее предоставление поставщикам или подрядчикам"). Это положение содержится и в других статьях Типового закона в аналогичном контексте и может рассматриваться как относящееся к оптимальной практике, призванной не допустить установления закупающей организацией чрезмерно высокой и неоправданной платы за тендерную документацию. Следует самым тщательным образом изучить негативные последствия установления такой платы для участия в закупках поставщиков или подрядчиков, в частности малых и средних предпринимателей, и цен, которые поставщики или подрядчики, участвующие в процедурах закупок, предложат в конечном счете в рамках своих тендерных заявок, предложений, офферт, котировок или заявок².

² В отношении последнего предложения Рабочая группа, возможно, сочтет, например, достаточным включение перекрестной ссылки на руководящее указание по статье 37, поскольку в нем этот аспект рассматривается более подробно.

Обсуждение изменений в процедурах по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе А.5 ниже:

5. Вопросы, касающиеся процедур торгов с ограниченным участием, которые предложено обсудить в разделе Руководства по принятию, затрагивающем изменения по сравнению с текстом Типового закона 1994 года

Условия использования

19. Положения пересмотренного Типового закона, касающиеся торгов с ограниченным участием, основываются на статье 20 Типового закона 1994 года, в которую внесены два основных изменения. Первое изменение заключалось в исключении из пересмотренного текста ссылок на утверждение назначенным органом. Это изменение внесено в соответствии с решением ЮНСИТРАЛ не требовать в пересмотренном тексте Типового закона, чтобы закупающая организация во всех случаях получала одобрение другого органа на действия, которые она собирается предпринять (см. руководящие указания по этому вопросу в пунктах ... выше).

20. Второе изменение заключалось в снятии из пересмотренного текста ссылки на "причины экономичности и эффективности", содержащиеся в тексте 1994 года. Это изменение внесено согласно решению ЮНСИТРАЛ не включать в сами статьи ссылки на какие-либо цели Типового закона, перечисленные в его преамбуле (более подробное рассмотрение этого вопроса см. в пунктах ... выше). Закупающей организации в любом случае следует учитывать цель "достижения максимальной экономии и эффективности в процессе закупок" и все остальные цели Типового закона при выборе какого бы то ни было метода закупок – их также необходимо надлежащим образом учитывать и на всех остальных этапах процедур закупок. Кроме того, было также признано, что ссылка на "экономичность и эффективность" является актуальной при использовании этого метода закупок в контексте второго условия (чтобы предотвратить несоизмеримость расходов и времени), а не при ограниченном предложении.

Привлечение представлений

21. Положения статьи 33 (1) и (5) основываются, соответственно, на статье 47 (1) и (5) Типового закона 1994 года, в которую были внесены изменения редакционного характера в целях обеспечения единства стиля и уточнения минимальной информации, которая должна включаться в заблаговременное уведомление о закупках. В положениях пересмотренного Типового закона также поясняется, что уведомление публикуется до проведения процедур прямого привлечения.

Процедуры

22. Положения статьи 44 основываются на статье 47 (3) Типового закона 1994 года, за исключением конкретных статей главы III, регулирующих процедуры открытых торгов, которые неприменимы к процедурам торгов с ограниченным участием, как это поясняется в пункте [18] выше.

В. Предлагаемый текст Руководства по принятию пересмотренного Типового закона, касающийся вопросов запроса котировок

1. Условия использования

Соответствующее положение пересмотренного Типового закона, касающееся условий использования:

"Статья 28. Условия использования методов закупок согласно главе IV настоящего Закона (... запрос котировок ...)

2) Закупающая организация может проводить закупки с помощью запроса котировок в соответствии со статьей 45 настоящего Закона для закупки имеющихся в наличии товаров или услуг, которые производятся специально или предоставляются не по конкретному описанию покупающей организации и для которых сложился рынок, при условии, что сметная стоимость договора о закупках ниже пороговой суммы, установленной в подзаконных актах о закупках".

Предлагаемый текст для Руководства:

1. В пункте 2 настоящей статьи указаны условия использования процедур запроса котировок. Этот метод закупок предусматривает процедуру, уместную при закупках недорогостоящих объектов со стандартными спецификациями (часто называемых "готовые изделия"). В таких случаях участие в процедурах торгов, которые могут быть сопряжены со значительными денежными и временными затратами, может быть неоправданным. Согласно статье 28 (2) этот метод может использоваться только при закупках ниже пороговой суммы, установленной в подзаконных актах о закупках. Эта пороговая сумма может быть равнозначной или же неравнозначной той, которую требуется устанавливать в положениях Типового закона, освобождающих закупки низкого стоимостного объема от обязательного применения положений о периоде ожидания (статья 21 (3) (b)) или требования относительно публичного уведомления о заключении договора о закупках (статья 22 (2)). При этом все же рекомендуется устанавливать в подзаконных актах о закупках для целей пункта 2 настоящей статьи такую пороговую сумму, которая будет согласовываться с пороговыми суммами, установленными для целей принятия статей 21 (3) (b) и 22 (2) Типового закона, с тем чтобы упростить осуществление этих связанных положений Типового закона.

2. [В отличие от других положений, в соответствии с которыми требуется устанавливать пороговую сумму в самом Законе, пороговая сумма, о которой говорится в пункте 2 настоящей статьи, должна устанавливаться в подзаконных актах о закупках]³. Принимающие Типовой закон государства,

³ На ее девятнадцатой сессии Рабочую группу просили рассмотреть вопрос о том, чтобы вместо каких-либо предельных сумм включить по всему тексту Типового закона ссылки на подзаконные акты о закупках, в том числе из-за колебания курсов валют (инфляции и т.д.) (A/CN.9/WG.I/WP.75/Add.2, сноски 31 и 38). Рабочая группа не рассматривала это предложение. Однако в ходе консультаций экспертов по разработке руководящих указаний в отношении этого метода закупок было высказано предположение о том, что Рабочая группа и Комиссия, возможно, пожелают пересмотреть этот вопрос, с тем чтобы

возможно, пожелают дать закупающим организациям руководящие указания относительно понятия закупок низкого стоимостного объема путем ссылки на предельные суммы, чтобы обеспечить, в частности, последовательность подхода. (См. также руководящие указания по статье 32 (4), касающейся освобождения закупок низкого стоимостного объема от процедуры международного привлечения представлений, в пунктах ... ниже.)

3. При включении в законодательство статьи 28 следует пояснить, что использование метода запроса котировок не является обязательным для закупок, стоимость которых ниже пороговой суммы. При рассмотрении методов, альтернативных запросу котировок, закупающая организация может руководствоваться положениями статьи 27, содержащей требование относительно обеспечения при выборе метода закупок максимально высокой конкуренции и учета условий, в которых осуществляются закупки, а также условий использования других методов закупок, которые могли бы быть уместными в данном случае (см. соответствующее руководящее указание по статье 27 в пунктах ... выше).

4. В частности, этот метод не предназначен для использования при регулярных закупках из-за риска ограничения рыночной деятельности и злоупотреблений (например, путем дискриминационного отбора для участия поставщиков или оправдания необходимости повторных закупок, например, путем разделения объекта закупок с тем, чтобы не превышать установленный в статье 12 пороговый уровень (см. далее, ниже)). В случае регулярных закупок предпочтительной альтернативой является заключение открытого рамочного соглашения или, если речь идет о закупках более сложных товаров, заключение открытого рамочного соглашения по результатам процедур торгов. В случае, когда эта процедура используется не на регулярной основе, а периодически, повышению прозрачности, возможно, будет способствовать использование электронных каталогов.

5. В случае, когда речь идет о закупках более сложных товаров, в связи с чем проведение только оценки цен недостаточно, следует использовать торги с соблюдением предусмотренных для них гарантий обеспечения большей степени прозрачности, даже если стоимость объекта закупок может и не превышать пороговую сумму, установленную для использования процедур запроса котировок⁴. В таких случаях, в частности, может быть уместным проведение торгов с ограниченным участием на основании, указанном в статье 28 (1) (b). В случае, когда первоначальная закупка на небольшую сумму будет иметь долгосрочные последствия для закупающей организации, так как будет привязывать ее к определенному виду технологической системы, рекомендуется использовать другие методы закупок, предусматривающие, в

обеспечить последовательный подход к местоположению пороговых сумм. С учетом необходимости внесения периодических корректировок ввиду изменения экономических условий, возможно, наилучшим вариантом было бы установление предельных сумм в подзаконных актах (путем сравнения со статьей 22 (2)).

⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении обсуждения вопросов использования процедур торгов даже в тех случаях, когда объект закупок произведен не по конкретному описанию закупающей организации, а также использования эксплуатационных характеристик или характеристик производительности, которые относятся к промышленным стандартам.

частности, заключение рамочного соглашения. При закупке товаров, простых услуг и аналогичных объектов в качестве одного из альтернативных подходов можно использовать электронный реверсивный аукцион. (Соответствующие руководящие указания по статье 28 (1) (b) применительно к торгам с ограниченным участием см. в пунктах... выше; соответствующие руководящие указания по положениям об электронных реверсивных аукционах см. в пунктах ... ниже; и соответствующие руководящие указания по положениям о рамочных соглашениях см. в пунктах ... ниже.)

6. Положения пункта 2 следует читать вместе со статьей 12 Типового закона, содержащей правила, касающиеся оценки стоимости закупок. Эта статья придает дополнительное и важное значение предполагаемой ограниченной сфере использования метода запроса котировок. Это достигается путем запрета на искусственное разделение объекта закупок для того, чтобы обойти стоимостный предел на использование запроса котировок во избежание применения обеспечивающих более сильную конкуренцию методов закупок, причем этот запрет имеет важнейшее значение для достижения целей Типового закона.

Обсуждение изменений в условиях использования по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе В.4 ниже.

2. Привлечение представлений

Соответствующее положение пересмотренного текста Типового закона, касающееся привлечения представлений:

"Статья 33. Привлечение представлений при ... запросе котировок ...

2) Когда закупающая организация проводит закупки с помощью запроса котировок в соответствии со статьей 28 (2) настоящего Закона, то она запрашивает котировки у такого числа поставщиков или подрядчиков, какое будет сочтено практически целесообразным, однако не менее чем у трех поставщиков или подрядчиков".

Предлагаемый текст для Руководства:

7. В пункте 2 содержатся правила привлечения представлений в случае использования метода запроса котировок. Цели же Типового закона, заключающиеся в расширении и стимулировании участия в закупках и развитии конкуренции, применимы к любым закупкам, независимо от их стоимостного объема. Таким образом закупающая организация обязана запросить котировки у такого числа поставщиков или подрядчиков, какое будет сочтено целесообразным, однако не менее, чем у трех поставщиков или подрядчиков, без исключения. Это минимальное требование устанавливается с учетом вида объекта, который планируется закупить при помощи запроса котировок, – имеющиеся в наличии товары или услуги, которые не производятся специально и предоставляются не по конкретному описанию закупающей организации и для которых сложился рынок (статья 28 (2)). При таком виде закупок должна всегда существовать возможность запроса котировок не менее, чем у трех поставщиков или подрядчиков, у которых в наличии имеется объект закупок. Охватить более широкий круг поставщиков

или подрядчиков и обеспечить запрос достаточного количества котировок закупающей организации позволяют также электронные закупки.

8. Принимающие Типовой закон государства, возможно, пожелают разработать руководящие указания с целью не допустить ограничения доступа к рынкам при отборе участников в процедурах запроса котировок или же злоупотребления этими процедурами (например, отборе двух поставщиков, в отношении которых известно, что они предлагают высокие цены, или двух поставщиков, находящихся далеко друг от друга, с тем чтобы осуществить закупки у третьего выбранного поставщика). К этому также относятся соображения, которые высказывались в отношении порядка отбора поставщиков для участия в контексте использования торгов с ограниченным участием на основании, указанном в статье 28 (1) (b) (см. пункты ... выше). Кроме того, полезными могут оказаться процедуры, требующие сопоставления с предыдущими офертами и обеспечивающие ротацию поставщиков в случаях, когда периодически закупаются одни и те же предметы. При использовании этого метода выигравшие поставщики могут определяться с помощью процедур надзора, и это позволяет оценить повторные решения о заключении договоров о закупках.

9. Наиболее экономичными и обеспечивающими также более прозрачную процедуру отбора при закупках низкого стоимостного объема могут быть электронные методы запроса котировок. В частности, может быть признано, что использование электронных каталогов в качестве источника котировок позволяет обеспечить более высокую степень прозрачности при отборе поставщиков для запроса котировок, поскольку решение о таком отборе можно оценить путем сравнения с представленными в каталогах предложениями соответствующих наименований от других поставщиков (см. также руководящие указания по рамочным соглашениям в главе VII, касающейся повторных закупок недорогостоящих предметов)⁵. С учетом того, что при закупках по такому методу предварительное уведомление о закупках не требуется, важнейшее значение имеет обеспечение надлежащей прозрачности (см. далее пункт ... выше).

10. При этом требование относительно запроса котировок не менее, чем у трех поставщиков, не следует толковать как отменяющее закупки в случае, когда в ответ на запрос котировок, направленный трем или более поставщикам, получены только одна или две котировки.

Обсуждение изменений в привлечении представлений по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе В.4 ниже.

3. Процедуры

Соответствующее положение пересмотренного текста Типового закона, касающееся процедур:

"Статья 45. Запрос котировок

1) Закупающая организация запрашивает котировки в соответствии с положениями статьи 33 (2) настоящего Закона. Каждому поставщику или

⁵ A/CN.9/668, пункт 208.

подрядчику, у которого запрашивается котировка, сообщается о том, следует ли включать в цену какие-либо иные элементы помимо расходов на сами объекты закупок, например любые применимые расходы на транспортировку и страхование, уплату таможенных пошлин и налогов.

2) Каждому поставщику или подрядчику разрешается представлять только одну ценовую котировку и не разрешается изменять свою котировку. Между закупающей организацией и поставщиком или подрядчиком не ведется никаких переговоров в отношении котировки, представленной данным поставщиком или подрядчиком.

3) Выигравшей котировкой является котировка с самой низкой ценой, удовлетворяющая потребностям закупающей организации, указанным в запросе котировок".

Предлагаемый текст для Руководства:

11. В этой статье изложены процедуры запроса котировок. С учетом характера и низкой стоимости объекта, который планируется закупать при помощи запроса котировок, указаны лишь минимальные процедурные требования, разработанные в целях обеспечения справедливого и беспристрастного режима в отношении поставщиков или подрядчиков, принимающих участие в закупках. На практике обеспечить прозрачность и гарантии против злоупотребления можно путем надзора за использованием этого метода, применяя, где это возможно, электронные средства для уменьшения расходов на эту деятельность при закупках низкого стоимостного объема.

12. В связи с изложенным в пункте 1 требованием о том, чтобы поставщикам, у которых запрашивается котировка, сообщалось, какие расходы следует включать в котировку, закупающая организация может пожелать рассмотреть возможность использования признанных торговых условий, в частности ИНКОТЕРМС.

Обсуждение изменений в процедурах по сравнению с текстом 1994 года см. в разделе В.4 непосредственно ниже.

4. Вопросы, касающиеся процедур запроса котировок, которые предложено обсудить в разделе Руководства по принятию, затрагивающем изменения по сравнению с текстом Типового закона 1994 года

Условия использования

13. Описание метода запроса котировок в пересмотренном тексте основывается на статье 21 Типового закона 1994 года. Формулировка этой статьи была изменена с тем, чтобы предусмотреть использование запроса котировок в отношении всех видов стандартизированных или общих закупок, которые не были специально определены с помощью спецификаций или технических требований. В пересмотренном тексте не содержится требования об утверждении использования этого метода внешним органом, что согласуется с решением ЮНСИТРАЛ не включать в пересмотренный текст Типового закона требования о том, чтобы закупающая организация в обязательном порядке получала одобрение другого органа в отношении действий, которые она собирается предпринять (руководящие указания по

этому вопросу см. в пунктах ... выше). Пункт 2 текста 1994 года был исключен ввиду того, что в новой статье 12 установлены правила оценки стоимости, применимые ко всем методам закупок, а не только к запросу котировок.

Привлечение представлений

14. Положения пересмотренного текста Типового закона (статья 33 (2)) основываются на первом предложении статьи 50 Типового закона 1994 года. В пересмотренном тексте были исключены слова "по возможности", когда речь идет о минимум трех поставщиках или подрядчиках, у которых следует запрашивать котировки, поскольку было сочтено, что эта формулировка повышает риск злоупотребления и степень субъективности при отборе поставщиков, у которых будут запрашиваться котировки. Как разъясняется в пункте [7] выше, с учетом вида объекта, который предполагается закупить при помощи метода запросов котировок, – готовые изделия – проблем с нахождением по меньшей мере трех поставщиков или подрядчиков, у которых имеется в наличии объект закупок, для запроса котировок возникать не должно.

Процедуры

15. Статья 45 основывается на остальных положениях статьи 50 Типового закона 1994 года, и в конец пункта 3 добавлена формулировка "указанным в запросе котировок". Эта формулировка была добавлена в целях обеспечения равного режима для поставщиков на основе требования, согласно которому информация о потребностях закупающей организации, предоставленная участвующим поставщикам на начальном этапе закупок, остается действительной на протяжении всех процедур закупок и является основой для определения выигравшей котировки.