



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
16 May 2011
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Сорок четвертая сессия

Вена, 27 июня – 8 июля 2011 года

Пересмотренное Руководство по принятию Типового закона о публичных закупках

Записка Секретариата

Добавление

Настоящее добавление содержит предложение относительно сопроводительного текста Руководства к преамбуле и статьям 1-7 главы I (Общие положения) Типового закона ЮНСИТРАЛ о публичных закупках.



РУКОВОДСТВО ПО ПРИНЯТИЮ ТИПОВОГО ЗАКОНА О ПУБЛИЧНЫХ ЗАКУПКАХ

...

II. Постатейный комментарий

Преамбула

Смысл включения в Типовой закон перечня целей заключается в том, чтобы обеспечить ориентиры для его толкования и применения. Такой перечень сам по себе не создает материальных прав или обязанностей для закупающих организаций, подрядчиков или поставщиков. Государствам, в которых не принято включать преамбулы в подобные документы, рекомендуется отразить эти цели в тексте положений самого закона. (Пояснения к понятиям, отраженным в перечне целей в преамбуле Типового закона, см. в пунктах ... части I Руководства).

ГЛАВА I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Сфера применения

1. Цель статьи 1 – определить сферу применения Типового закона. Типовой закон рассчитан на то, чтобы охватывать все виды публичных закупок, подпадающих под соответствующее определение, содержащееся в статье 2. Благодаря тому что Типовой закон предусматривает большое число разнообразных процедур для разных ситуаций, которые могут возникать в процессе публичных закупок, нет необходимости исключать его применение в отношении какого-либо сектора экономики принимающих закон государств. Ряд статей Типового закона содержит специальные положения, учитывающие особенности закупок, связанных с вопросами конфиденциальности, в частности закупок, связанных с секретной информацией. (См. комментарий к статьям ... Типового закона, а также пункты ... части I, в которых рассматриваются общие вопросы, касающиеся сферы применения Типового закона и отступлений от правила о прозрачности процедур в соответствующих обстоятельствах.)

2. [Государства, переживающие экономический и финансовый кризис, могут отказываться от применения Типового закона посредством принятия законодательных мер (которые должны тщательно изучаться законодательным органом).]¹

¹ Секретариату требуются дополнительные указания относительно целесообразности сохранения текста, заключенного в квадратные скобки.

Статья 2. Определения

1. Цель статьи 2 заключается в том, чтобы с самого начала дать точное определение терминов, часто встречающихся в Типовом законе, с тем чтобы облегчить чтение и понимание текста. Комментарий к данной статье дополнен глоссарием, содержащимся в [приложении ...] к Руководству, в котором перечислены термины, значение которых в Типовом законе отличается от значения аналогичных терминов, использованных в других международных или региональных нормативных документах о публичных закупках.
2. Определение термина "электронный реверсивный аукцион" (определение d) отражает все основные черты реверсивного аукциона, включая его проведение в режиме онлайн. Такое подробное определение призвано подчеркнуть, что Типовой закон не распространяется на другие виды аукционов, даже если таковые используются в некоторых странах для осуществления публичных закупок. Решение не предусматривать в Типовом законе возможность проведения других видов аукционов было принято из опасения нарушений и высокого риска сговора, которые нередко имеют место при проведении таких аукционов, главным образом из-за того, что их участники заранее известны. Под "представлением заявок с последовательным понижением цены", о котором упоминается в данном определении, имеется в виду постепенное понижение цены или совокупных расходов для закупающей организации.
3. В определении термина "закупки" (определение h) под "приобретением" понимается покупка, лизинг или аренда с правом или без права выкупа. В данном определении говорится о приобретении товаров, работ или услуг. Провести строгое разграничение между этими понятиями зачастую невозможно, да и не требуется согласно Типовому закону, в котором используется всеобъемлющий термин "объект закупок" и не предусматривается применение разных методов закупок для приобретения товаров, работ или услуг. Тем не менее, как пояснено в комментарии к статьям ... Типового закона, некоторые из предусмотренных в нем методов могут больше подходить для закупки услуг, чем для закупки товаров или работ. Принимающие закон государства могут разработать четкую классификацию объектов закупок или применять общие принципы, которые могут предусматривать, например, что к "товарам" относятся предметы любого вида и описания, в том числе сырье, изделия, оборудование и предметы в твердом, жидком или газообразном состоянии, электроэнергия, а также услуги, сопутствующие поставкам товаров, если стоимость таких сопутствующих услуг не превышает стоимости самих товаров, тогда как "работы" означают любую работу, связанную со строительством, реконструкцией, сносом, ремонтом или обновлением здания, сооружения или объекта, в том числе подготовку строительной площадки, выемку грунта, возведение, сооружение, монтаж оборудования или материалов, отделку и отделочные работы, а также сопутствующие строительные услуги, такие как бурение, геодезические работы, спутниковая съемка, сейсмические исследования и аналогичные услуги, предоставляемые в соответствии с договором о закупках, если стоимость этих услуг не превышает стоимости самого строительства. "Услуги"

можно определить как любой предмет закупок, не относящийся к категории товаров или работ.

4. Формы множественного числа – договор (договоры), поставщик (поставщики), подрядчик (подрядчики) – в определении термина "договор (договоры) закупок" (определение i) призваны отразить возможность заключения нескольких отдельных договоров в рамках одной процедуры закупок. Например, в статье 38 (g) Типового закона предусмотрено, что поставщикам или подрядчикам может быть разрешено представлять тендерные заявки только на часть объекта закупок. В таких ситуациях в результате процедуры закупок заключается не один договор с одним поставщиком или подрядчиком, а сразу несколько договоров с разными поставщиками или подрядчиками. Фраза "в завершение процедур закупок" в конце того же определения относится к договорам о закупках, заключенным на основании рамочных соглашений, но не к самим рамочным соглашениям.

5. Под "закрытой информацией", упоминаемой в определении термина "закупки, связанные с закрытой информацией" (определение j), понимается информация, отнесенная к категории секретной согласно законодательству принимающего закон государства. Во многих правовых системах под "закрытой информацией" понимается информация, доступ к которой по закону имеют лишь ограниченные категории лиц, наделенные соответствующими полномочиями. Необходимость использования такой информации при закупках может возникать не только в тех секторах, где "закрытая информация" используется чаще всего, например в сфере безопасности и обороны, но и в любом другом секторе, где защита определенной информации от публичного разглашения может быть разрешена законом, например в секторе здравоохранения (при проведении медицинских исследований и экспериментов чувствительного характера). В Типовом законе данный термин используется в тех положениях, которые предусматривают специальные меры защиты закрытой информации, включая возможность отступления от требований о публичном раскрытии и прозрачности. С учетом риска злоупотребления подобными положениями Типовой закон не наделяет закупающие организации правом расширительно толковать понятие "закрытой информации"; вопросы обращения с закрытой информацией рекомендуется урегулировать на законодательном уровне для обеспечения должного контроля со стороны законодательных органов. В тексте Типового закона данное определение дополняется требованием статьи 24 (документальный отчет о процедурах закупок) о включении в отчет о процедурах закупок информации об основаниях и обстоятельствах, которыми закупающая организация обосновывает меры и требования, принимаемые в ходе процедуры закупок для защиты секретной информации.

6. Как следует из определения термина "закупающая организация" (определение l), Типовой закон призван охватить главным образом закупки, осуществляемые правительственными органами и другими организациями и предприятиями в рамках государственного сектора. Вопрос о том, какие это должны быть организации, будет решать каждое государство в отдельности с учетом различий в распределении предусмотренных законодательством полномочий среди правительственных структур различного уровня. В соответствии с этим в подпункт (l) (i) включены два варианта определения

"закупающей организации", различающиеся уровнем правительственных структур, подпадающих под действие Типового закона. Согласно варианту I, под действие Типового закона подпадают все правительственные департаменты, учреждения, органы и другие организации принимающего закон государства, которые имеют отношение к его центральному правительству, а также к структурам управления на уровне провинций, местных или других органов власти. Этот вариант подойдет нефедеративным государствам, а также федеративным государствам, которые могут принимать законодательные акты для своих субъектов. Вариант II могут использовать государства, которые принимают Типовой закон только в отношении органов национального правительства. В подпункте (I) (ii) предусмотрено, что государство, принимающее Типовой закон, может распространить его действие на определенные организации или предприятия, не относящиеся к государственному сектору, если оно желает обязать их проводить закупки в соответствии с требованиями Типового закона. Решая вопрос о том, на какие организации распространить действие Типового закона и есть ли в этом необходимость, государство, принимающее закон, может учитывать следующие факторы:

a) предоставляет ли данной организации правительство достаточные государственные средства, гарантии или другое обеспечение, для того чтобы гарантировались платежи этой организации в связи с ее договором о закупках, или поддерживает ли оно каким-либо иным образом обязательства покупающей организации, вытекающие из условий договора;

b) управляется ли данная организация правительством или контролируется им или участвует ли правительство в управлении этой организацией или контроле за ее деятельностью;

c) предоставляет ли данной организации правительство эксклюзивную лицензию, монополию или квазимонополию на реализацию товаров, которые эта организация продает, или на предоставление услуг, которые она обеспечивает;

d) является ли данная организация подотчетной правительству или государственной казне по вопросам финансовой окупаемости организации;

e) применяются ли условия международного соглашения или другого международного обязательства государства к закупкам, осуществляемым данной организацией;

f) была ли данная организация создана на основании специального законодательного акта, с тем чтобы она осуществляла деятельность по выполнению государственной задачи, закрепленной в правовых документах, и применяется ли публичное право, применимое к правительственным контрактам, в отношении договоров о закупках, заключаемых этой организацией.

7. Закупки могут осуществляться группами или объединениями организаций, в том числе из разных стран, которые в этом случае могут коллективно рассматриваться как одна "закупающая организация". Определение "закупающей организации", в котором упоминается о том, что департаментов, учреждений, органов, организаций или подразделений может

быть несколько, и при этом не сказано об их принадлежности одному государству, специально составлено таким образом, чтобы учесть возможность участия в закупках подобных групп или объединений, в частности в контексте международных закупок. В некоторых правовых системах для обеспечения политической подотчетности действует требование о том, что даже в случае объединения нескольких организаций в консорциум одна из них должна выступать в качестве головной. При создании международных консорциумов закупающая организация из одного из государств обычно берет на себя ведущую роль и выступает в качестве представителя закупающих организаций из других государств².

8. Основная цель определения "публичных закупок" (определение m) заключается в том, чтобы подчеркнуть, что Типовой закон касается закупок в государственном, а не в частном секторе. Данное определение основано на определениях терминов "закупки" и "закупающая организация" (определения h и l, пояснения к которым см. в пунктах ... выше). Термин "публичные закупки" встречается только в названии, преамбуле и первых двух статьях Типового закона, в остальных же статьях для простоты используется термин "закупки"³.

9. Определение термина "социально-экономическая политика" (определение n) не допускает неограниченно широкого толкования, а подразумевает лишь ту политику, которая установлена в законодательстве принимающего закон государства или которая может быть обусловлена международными требованиями, связанными, например, с принятием антитеррористических мер или введением санкций Советом Безопасности Организации Объединенных Наций. Цель данного положения – обеспечить, чтобы соответствующие меры социально-экономической политики: а) не определялись закупающей организацией на разовой основе; б) применялись ко всем государственным закупкам, с тем чтобы связанные с ними выгоды и издержки были наглядно видны. В зависимости от особенностей местного законодательства в принимающем закон государстве может иметься один или несколько органов, наделенных полномочиями определять социально-экономическую политику. Правила реализации мер социально-экономического характера должны предусматривать соответствующие ограничения, призванные не допустить произвольного применения таких мер закупающими организациями, с учетом того, что подобные меры дают простор для нарушений и злоупотреблений, в частности фаворитизма.

10. В конце определения термина "социально-экономическая политика" принимающим закон государствам предлагается по желанию дополнить его примерным перечнем направлений такой политики, осуществляемой в данном государстве. Соответствующие меры обычно носят социальный, экономический, природоохранный и, реже, политический характер и могут быть продиктованы такими соображениями, как развитие конкретных промышленных секторов, малого и среднего предпринимательства,

² Секретариату требуются дополнительные указания относительно того, следует ли представить информацию, содержащуюся в последних двух предложениях, в качестве примеров оптимальной практики.

³ Следует повторно рассмотреть вопрос о необходимости включения данного определения в Типовой закон. Вместо этого можно было бы добавить соответствующие пояснения в глоссарий.

предприятий, созданных представителями меньшинств; поддержка мелких общественных объединений, социально уязвимых слоев населения и инвалидов; содействие развитию на региональном и местном уровнях; улучшение состояния окружающей среды; улучшение ситуации с правами женщин, молодежи, пожилых людей, представителей коренных народов и культурных общин; а также такими экономическими факторами, как необходимость защиты платежного баланса и валютных резервов государства⁴. Следует отметить, что цели социально-экономической политики со временем меняются и, даже если попытаться составить исчерпывающий перечень, он все равно рано или поздно устареет. По этой причине рекомендуется и далее рассматривать такой перечень как ориентировочный, чтобы избежать необходимости обновлять закон всякий раз при изменении приоритетов социально-экономической политики принимающего закон государства. Следует также заметить, что учет социально-экономических приоритетов в процессе публичных закупок может быть сопряжен с дополнительными расходами, поэтому целесообразность такого учета необходимо соизмерять с издержками, к которым он может привести в краткосрочной и долгосрочной перспективе⁵. Как правило, большинство мер социально-экономической политики считаются приемлемыми только в том случае, если они способствуют развитию, например наращиванию потенциала.

11. Определение термина "привлечение представлений" (определение о) добавлено для того, чтобы отграничить его от понятия "приглашение к участию в процедурах закупок". Последнее имеет более широкое значение и может означать как приглашение к предквалификационному отбору (в соответствии со статьей 17), так и приглашение к предварительному отбору (в соответствии со статьей 48). В зависимости от конкретного метода закупок понятие "привлечение представлений" имеет разное значение: в рамках процедуры торгов под привлечением представлений понимается приглашение представить тендерные заявки (при открытых и двухэтапных торгах приглашение публикуется открыто, при торгах с ограниченным участием оно направляется лишь ограниченной группе); в рамках процедуры запроса

⁴ Примерный перечень социально-политических мер взят из пункта 164 документа A/64/17. В примерном перечне, приведенном в статье 34 (4) (с) (iii) Типового закона 1994 года, упоминаются такие факторы, как состояние платежного баланса и валютных резервов принимающего закон государства; соглашения о встречной торговле, предлагаемые поставщиками или подрядчиками; величина местного компонента, включая обработку, рабочую силу и материалы, в товарах, работах или услугах, предлагаемых поставщиками или подрядчиками; открывающиеся в связи с тендерными заявками возможности экономического развития, включая внутренние инвестиции или другие виды предпринимательской деятельности; стимулирование занятости; предоставление исключительного права на поставку определенных видов продукции внутренним поставщикам; передача технологии; подготовка управленческих, научных и производственных кадров. Секретариату требуются дополнительные указания относительно того, какой из перечней следует включить в Руководство.

⁵ На девятнадцатой сессии Рабочей группы по поводу последнего замечания были высказаны сомнения. Было отмечено, что этот вопрос носит политический характер и поэтому его лучше передать на рассмотрение Комиссии (A/CN.9/713, пункт 124). В связи с этим предлагается рассмотреть вопрос о том, стоит ли сохранить это замечание в тексте Руководства и если да, то не нужно ли добавить дополнительные пояснения относительно издержек и выгод такой политики.

предложений оно означает приглашение к представлению предложений (которое может быть открытым или адресованным лишь ограниченной группе); при использовании метода конкурентных переговоров привлечение представлений подразумевает отправку приглашений к участию в переговорах ограниченному числу поставщиков или подрядчиков; при запросе котировок под привлечением представлений понимается направление запросов ограниченному числу поставщиков или подрядчиков, которых должно быть не менее трех; при использовании электронных реверсивных аукционов в качестве самостоятельного метода закупок привлечение представлений начинается с публикации приглашения к представлению первоначальных заявок (приглашение публикуется открыто, как и при открытых торгах); при закупках методом упрощенного электронного реверсивного аукциона, не предусматривающего проверку или оценку первоначальных заявок, привлечение представлений происходит после открытия аукциона, когда его участникам предлагается представить свои заявки; при закупках из одного источника привлечение представлений означает направление запроса котировок или предложений одному поставщику или подрядчику.

12. Определение термина "тендерная документация" (определение р) носит обобщенный характер и отражает основные черты документов, содержащих приглашение к участию в закупках, проводимых любым из методов. Такие документы издаются закупающей организацией и содержат информацию об условиях конкретной закупки. В рамках некоторых методов закупок используется термин "тендерная документация", в рамках других методов используется иная терминология. Например, в положениях Типового закона, регулирующих процедуру запроса предложений, речь идет о "запросах предложений", в которых содержится информация об условиях закупок. Независимо от того, какая терминология использована в Типовом законе применительно к тому или иному методу закупок, тендерная документация должна включать также любые поправки к первоначально изданным документам. Такие поправки могут вноситься в соответствии со статьями 14 и 15 Типового закона, а в рамках двухэтапных торгов также в соответствии со статьей 47 (4), и в рамках запроса предложений с проведением диалога – в соответствии со статьей 48.

13. Хотя в Типовом законе и использован термин "тендерное обеспечение" (определение t), это не означает, что такое обеспечение может быть затребовано лишь с целью гарантировать исполнение тендерных заявок в рамках процедуры торгов. Это определение также не подразумевает, что закупающая организация может требовать предоставления нескольких обеспечений в рамках какой-либо одной процедуры закупок, связанной с представлением пересмотренных предложений или заявок⁶.

14. Формулировка "другие положения законодательства данного государства", встречающаяся в статье 2 и других статьях Типового закона, подразумевает не только законы, но и подзаконные акты об их применении, а

⁶ Данное замечание добавлено по предложению Рабочей группы. В самой статье 16, посвященной тендерному обеспечению, нет положений, запрещающих требовать предоставления нескольких тендерных обеспечений. Однако в комментарии к этой статье отмечается, что, по мнению ЮНСИТРАЛ, предоставление нескольких обеспечений в рамках одной процедуры закупок является нежелательным.

также договорные обязательства принимающего закон государства. В некоторых государствах для обозначения всех вышеупомянутых источников права было бы достаточно ссылки на "законодательство". В других же государствах имеет смысл использовать более подробную формулировку для уточнения того, что речь идет не только о законах.

Статья 3. Международные обязательства данного государства, касающиеся закупок, (и межправительственные соглашения в пределах (данного государства))

1. Цель данной статьи состоит в том, чтобы объяснить влияние положений международных договоров на осуществление Типового закона на национальном уровне. Принимающее закон государство может быть связано международными соглашениями и обязательствами в области закупок. Так, например, некоторые государства являются участниками [Соглашения ВТО о правительственных закупках,] а ряд государств – членов Европейского союза связаны соответствующими регулирующими закупки директивами, которые действуют во всем этом географическом регионе. Аналогичным образом члены региональных экономических организаций в других частях мира могут быть связаны директивами, регулирующими закупки и применяемыми данной региональной организацией. Кроме того, многие международные кредитные учреждения и учреждения по финансированию национального развития установили руководящие принципы или правила, регулирующие закупки на предоставляемые ими средства. По условиям заключаемых с этими учреждениями и агентствами соглашений о предоставлении займов или о финансировании кредитуемые страны или страны-получатели берут на себя обязательство обеспечить проведение закупок на предоставленные средства в соответствии с этими руководящими принципами или правилами. Цель подпунктов (а) и (b) состоит в том, чтобы обеспечить соблюдение требований международных соглашений или других международных обязательств, принятых на межправительственном уровне, и одновременно предусмотреть, что во всех других отношениях закупки регулируются Типовым законом. Таким образом, данная статья закрепляет преимущественную силу международных договоров по отношению к положениям Типового закона на том условии, что на основании международных договоров могут применяться более строгие требования, но что международные обязательства не должны использоваться в качестве предлога для несоблюдения основных гарантий согласно Типовому закону.

2. Формулировки в скобках в данной статье относятся к федеративным государствам и предназначены для рассмотрения ими. Подпункт (с) позволяет федеративному государству, принимающему Типовой закон, признавать преимущественную силу по отношению к Типовому закону за межправительственными соглашениями, касающимися тех же вопросов, что и Типовой закон, заключенными между национальным правительством и одним или несколькими субъектами государства или между любыми двумя и более подобными субъектами. Такое положение могли бы быть использовать принимающие закон государства, в которых национальное правительство не

располагает полномочиями издавать законодательные акты для своих субъектов по вопросам, охватываемым Типовым законом.

3. Положения данной статьи необходимо адаптировать к конституционным требованиям, действующим в принимающем закон государстве. Например, в подпункте (b), в котором говорится о "соглашениях, которые заключило данное государство", можно при необходимости уточнить, что под заключенными соглашениями понимаются соглашения, которые были не только подписаны, но и ратифицированы законодательными органами и, таким образом, приобрели обязательную силу в принимающем закон государстве.

4. Принимающие закон государства могут не включать эти положения в свое законодательство, если они противоречат их конституции.

Статья 4. Подзаконные акты о закупках

1. Статья 4 призвана подчеркнуть, что для достижения целей и выполнения положений Типового закона требуется принятие соответствующих подзаконных актов. Как отмечено в пунктах ... части I Руководства, Типовой закон является "рамочным", т.е. содержит лишь основные правовые нормы о закупках, которые должны дополняться подзаконными актами, принимаемыми соответствующими органами или учреждениями принимающего закон государства. "Рамочный" характер Типового закона позволяет принимающим его государствам разрабатывать детальные правила закупок с учетом собственных потребностей и обстоятельств в рамках общей правовой основы, заложенной Типовым законом. Так, многие положения Типового закона (перечислены ниже) содержат прямое указание на то, что их необходимо дополнить подзаконными актами о закупках. Кроме того, принимающее закон государство может по желанию дополнить и другие положения Типового закона, даже если в них нет прямой ссылки на подзаконные акты. В обоих случаях подзаконные акты о закупках не должны противоречить положениям Типового закона или снижать их эффективность. (Подробнее о важности применения комплексного подхода при разработке подзаконных актов, руководств и других документов, призванных обеспечить эффективную работу предусмотренной Типовым законом системы на практике, см. в ... части I Руководства.)

2. Формулировку "подзаконные акты о закупках" следует толковать исходя из правовых традиций принимающего закон государства; это понятие может охватывать любые средства, используемые в принимающем закон государстве для проведения законов в жизнь.

3. В подзаконных актах о закупках целесообразно подробнее регламентировать, в частности, следующие вопросы: порядок публикации разных видов информации (статьи 5, 6, 18 и 22); меры обеспечения подлинности, неприкосновенности и конфиденциальности информации, передаваемой в рамках процедур закупок (статья 7 (5)); основания для ограничения участия в закупках (статья 8); порядок расчета преференциальной поправки и применения социально-экономических критериев при оценке представлений (статья 11); оценка стоимости закупок (статья 12); кодекс поведения (статья 25); ограничение объема закупок, осуществляемых

в срочном порядке с использованием метода конкурентных переговоров или метода закупок из одного источника (т. е. ограничение объема закупок тем количеством, которое требуется в данной чрезвычайной ситуации) (комментарий к соответствующим положениям пунктов 4 и 5 статьи 29 см. в пунктах ... ниже).

4. В случае непринятия предусмотренных Типовым законом подзаконных актов о закупках закупающие организации не только не будут иметь информации о наилучшей практике, но и лишатся возможности совершать ряд предусмотренных законом действий. К таким случаям относятся: ограничение участия в процедурах закупок (статья 8); полномочия и процедуры для применения преференциальной поправки в пользу отечественных поставщиков или подрядчиков (статья 11); использование метода запроса котировок, поскольку этот метод может использоваться только для закупок, стоимость которых не превышает предельного уровня, установленного в подзаконных актах о закупках (статья 28 (2)).

[Здесь или в приложении к Руководству будет приведен полный перечень положений Типового закона, содержащих ссылки на подзаконные акты о закупках.]

Статья 5. Опубликование правовых документов

1. Цель статьи 5 состоит в том, чтобы обеспечить прозрачность всех нормативно-правовых и подзаконных актов о закупках, действующих в принимающем закон государстве. Каждый желающий должен иметь возможность узнать, какие нормативно-правовые и подзаконные акты о закупках действуют на данный момент и где их при необходимости можно найти.

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

3. Во многих странах существуют официальные издания, в которых обычно публикуются правовые тексты и где могут быть опубликованы тексты, упомянутые в этом пункте. В противном случае такие тексты необходимо незамедлительно предоставлять общественности, в том числе иностранным поставщикам или подрядчикам, с помощью других надлежащих информационных средств, позволяющих довести соответствующую информацию со сведения целевой аудитории и широкой общественности. В целях обеспечения легкого и оперативного публичного доступа

к соответствующим правовым текстам принимающее закон государство, возможно, пожелает указать порядок и способ их опубликования в подзаконных актах о закупках либо включить в подзаконные акты ссылки на другие правовые документы, касающиеся опубликования законов, постановлений и других публичных актов. Такой подход позволит дать широкой общественности четкое представление об источнике соответствующей информации, что особенно важно с учетом широкого распространения новых носителей и источников информации на фоне сокращения традиционной практики издания информации в печатной форме. На практике наличие избыточного количества информации из разных источников, надежность и авторитетность которых не всегда можно проверить, может существенно навредить прозрачности.

4. Принимающему закон государству следует предусмотреть требование о публикации соответствующей информации в центральном информационном органе ("официальной газете" или аналогичном издании) и установить правила, определяющие отношения этого центрального органа с другими средствами информации, в которых может публиковаться информация подобного рода. Информация, публикуемая в центральном органе, должна быть достоверной и авторитетной и иметь приоритет над информацией, публикуемой другими информационными средствами. В соответствующих подзаконных актах можно прямо запретить публикацию такой информации в других изданиях до тех пор, пока она не будет опубликована в центральном информационном органе, и ввести требование о том, чтобы информация, публикуемая в иных изданиях, содержала те же самые сведения. Центральный информационный орган должен быть легко и широко доступен. В идеале доступ к законам, подзаконным актам и другим правовым документам общего применения, касающимся закупок, а также поправкам к ним должен предоставляться бесплатно, поскольку взимание платы противоречит целям Типового закона, состоящим в расширении и стимулировании конкуренции, содействии объективности процесса закупок, укреплении общественного доверия к нему и обеспечении открытости процедур закупок.

5. В подзаконных актах или методических указаниях следует пояснить, что именно подразумевается под "незамедлительным предоставлением" и "систематическим обеспечением доступа" (в частности, своевременное размещение и обновление всей соответствующей важнейшей информации удобным и понятным среднестатистическому пользователю способом). При разъяснении первого требования (о незамедлительном предоставлении доступа общественности) следует подчеркнуть важность обнародования законов, подзаконных актов и других правовых документов общего применения для обретения ими юридической силы: конституционное право государств обычно предусматривает, что подобные документы вступают в силу лишь по истечении определенного числа дней с момента их публикации в официальном общедоступном информационном издании. Слово "доступ" следует толковать исходя из значения слова "доступный", которое использовано в статье 7 Типового закона для указания на то, что информация должна подаваться прочтению, толкованию и сохранению (см. ... ниже). Однако требование о "незамедлительном предоставлении доступа общественности" отличается от требования статьи 7, предусматривающего, в частности, что информация должна предоставляться в такой форме, которая является доступной для

последующего использования. Первое требование подразумевает, что полномочные государственные органы должны предпринять целенаправленные действия (публикация в официальном издании), чтобы довести соответствующую информацию до сведения общественности.

6. В пункте 2 этой статьи речь идет об особой категории правовых текстов – судебных решениях и административных постановлениях, имеющих силу прецедента. Для указания на то, что более строгие требования пункта 1 о незамедлительном предоставлении и систематическом обеспечении доступа для общественности не распространяются на правовые документы, перечисленные в пункте 2, в начало пункта 1 включена соответствующая оговорка. В отличие от текстов, перечисленных в пункте 1, тексты из пункта 2 не имеют общего применения и обычно вступают в силу с момента их принятия судом или иным полномочным органом. Общественный доступ к таким документам обычно регулируется специальными нормами. Кроме того, поскольку содержание таких документов со временем не меняется, в отношении них не действует требование о систематическом обновлении. По этой причине пункт 2 данной статьи содержит лишь требование о том, чтобы такие документы предоставлялись общественности. Это требование не заменяет собой требования о том, чтобы такие документы были доступны. Содержание документов, перечисленных в пункте 2, должно также поддаваться прочтению, толкованию и сохранению (которые представляют собой три основных элемента понятия "доступность", о котором говорилось в предыдущем пункте), цель же пункта 2 состоит в том, чтобы обеспечить достаточную гибкость требований в отношении открытости таких документов и точности их содержания.

7. В зависимости от правовых традиций принимающего закон государства и практики закупок, принятой у его закупающих организаций, под действие одного из пунктов данной статьи могут подпадать пояснительные тексты, имеющие юридическое значение и представляющие интерес для поставщиков и подрядчиков. В противном случае принимающее закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о внесении в эту статью необходимых изменений с целью распространения ее действия на подобные документы. Кроме того, учитывая, что использование электронных средств распространения информации позволяет сократить расходы, время и административную нагрузку, связанные с ее публикацией и обновлением, государства могут счесть целесообразным предусмотреть публикацию и других документов, представляющих интерес и практическую ценность для поставщиков и подрядчиков, с тем чтобы обеспечить прозрачность и предсказуемость закупок и дать поставщикам и подрядчикам дополнительный стимул для участия в конкуренции. Такие дополнительные правовые документы могут включать, например, руководства и пособия по вопросам закупок, а также другие документы, содержащие информацию о важных практических и процедурных аспектах внутренних закупок, которые могут затрагивать общие права и обязанности поставщиков и подрядчиков. Типовой закон, хотя и не предусматривает конкретных положений о публикации таких документов, однако и не запрещает принимающим его государствам расширять перечень документов, указанных в статье 5, исходя из внутренней ситуации. Принимающему закон государству, решившему воспользоваться таким правом, следует рассмотреть вопрос о том, какие дополнительные документы будут

подлежать опубликованию и на каких условиях. При этом принимающее закон государство может сопоставить расходы и усилия, необходимые для выполнения этих условий, с теми выгодами, которые смогут извлечь из публикуемой информации ее потенциальные получатели. При издании документов в бумажном виде расходы на публикацию и регулярное обновление информации, представляющей лишь минимальный или относительный интерес для поставщиков и подрядчиков, могут оказаться несоразмерно высоки. В электронной среде расходы на публикацию информации могут существенно сократиться, однако затраты на ее обновление, необходимое для обеспечения доступа к наиболее актуальным и точным сведениям, могут по-прежнему быть довольно значительными.

8. Вопрос о том, какие государственные учреждения отвечают за исполнение обязательств по данной статье, будет регламентироваться законами и подзаконными актами принимающего Закон государства. Согласно ряду положений Типового закона (например, требованию статьи 38 (t)), закупающая организация обязана включать в тендерную документацию ссылки на законы, подзаконные акты о закупках и другие правовые документы, имеющие непосредственное отношение к процедурам закупок.

Статья 6. Информация о возможных предстоящих закупках

1. Цель настоящей статьи заключается в том, чтобы подчеркнуть важность надлежащего планирования закупок. В статье рекомендуется публиковать информацию о будущих закупках, поскольку это может способствовать повышению уровня прозрачности всего процесса закупок и устранить любые односторонние преимущества для тех поставщиков или подрядчиков, которые в противном случае могли бы получить негласный доступ к этапу планирования закупок. Закупающей организации следует оценить, будет ли опубликование такой информации уместным и будет ли это способствовать повышению прозрачности, в частности с учетом требований Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции (ее статье 9, в которой рассматриваются публичные закупки).

2. Пункт 1 данной статьи допускает и призван поощрять опубликование информации о предстоящих возможных закупках и планах закупок. В пункте 1 речь идет не о закупках, возможных в краткосрочной перспективе, или любых конкретных возможных в будущем закупках (последние регулируются положениями пункта 2 этой статьи), а о долгосрочных общих планах. Принимающее Типовой закон государство, возможно, сочтет целесообразным подчеркнуть выгодность публикации такой информации для целей стратегического и оперативного планирования. Например, опубликование такой информации может дисциплинироватькупающие организации при планировании закупок и уменьшить число случаев "специальных" и "чрезвычайных" закупок, а следовательно, и случаев обращения к менее состязательным методам закупок. Это может также способствовать усилению конкуренции, поскольку это позволит большему числу поставщиков и подрядчиков узнать о возможных закупках, оценить свой интерес к участию в них и, соответственно, заблаговременно спланировать такое участие.

Опубликование подобной информации может также оказать позитивное влияние в более широком контексте управления, в частности сделать процесс закупок открытым для контроля широкой общественности, гражданского общества и участия местного населения.

3. Принимающие Типовой закон государства могли бы поощрять опубликование такой информации, как это делается в некоторых правовых системах, например, предусмотрев возможность сокращения срока для направления представлений в случае закупок, о которых объявляется заранее. Принимающие Типовой закон государства могли бы также упомянуть случаи, когда опубликование такой информации может быть особенно желательным, например, когда ожидаются закупки в связи с крупными строительными объектами или когда стоимость закупок превышает определенный уровень. Они могли бы также рекомендовать желательное содержание информации, подлежащей опубликованию, и другие условия опубликования, например указать период времени, который должна охватывать публикуемая информация и который может составлять полгода, год или иной период.

4. В отличие от пункта 1 в пункте 2 речь идет о предварительном уведомлении о конкретных возможных будущих закупках. На практике такие предварительные уведомления могут быть полезными, например, для изучения способности рынка отреагировать на потребности закупающей организации до начала любой процедуры закупок. Такой вид рыночных исследований может оказаться полезным в отношении стремительно развивающихся рынков (в частности, в сфере информационных технологий), поскольку позволяет выяснить, появились ли или ожидаются ли на рынке новые инновационные продукты. Ответы на предварительное уведомление могут указать на практическую невозможность или нецелесообразность осуществления закупок в объявленном закупающей организацией порядке. На основе полученных данных закупающая организация сможет принять более обоснованное решение относительно наиболее подходящего метода закупок, который будет использоваться для предстоящих закупок. Такое предварительное уведомление не следует путать с уведомлением о привлечении выражения заинтересованности, обычно публикуемым в связи с процедурами запроса предложений (которые также рассматриваются в ...).

5. Опубликование информации, которое допускается пунктами 1 и 2, не призвано стать частью какой-либо конкретной процедуры закупок. Согласно пункту 1 информация публикуется в рамках долгосрочного или среднесрочного планирования, тогда как в соответствии с пунктом 2 информация может быть опубликована непосредственно перед началом процедур закупок. Как указано в пункте 3 этой статьи, опубликование информации в соответствии с пунктом 1 или 2 не возлагает на закупающую организацию никаких обязательств, в том числе в отношении будущего привлечения представлений. Поставщикам или подрядчикам не предоставляется никаких средств правовой защиты, если заранее объявленные закупки не проводятся вовсе или проводятся на других условиях нежели те, которые были предварительно опубликованы.

6. Положения статьи имеют общую сферу применения: закупающей организации рекомендуется публиковать информацию, о которой говорится в пунктах 1 и 2, независимо от вида и метода закупок, который планируется использовать. Вместе с тем принимающие Типовой закон государства и

закупающие организации должны отдавать себе отчет в том, что опубликование такой информации может быть желательным не во всех случаях. Если ввести требование об опубликовании такой информации, оно может оказаться обременительным и сказаться также на бюджете и гибкости покупающей организации, необходимой для удовлетворения своих потребностей. Опубликование такой информации может также непреднамеренно способствовать сговору и лоббированию. В этой связи Типовой закон исходит из того, что, как это отражено в данной статье, покупающая организация должна иметь возможность в каждом конкретном случае гибко подходить к решению вопроса о целесообразности опубликования такой информации, однако считается, что исходная позиция заключается в том, чтобы опубликовывать такую информацию, если только это не является нецелесообразным по каким-либо соображениям.

7. Принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает указать в подзаконных актах о закупках место и средства опубликования информации, о которой говорится в данной статье. При урегулировании этого вопроса она, возможно, пожелает принять во внимание комментарий к статье 5, в котором высказываются определенные соображения по поводу статьи 6. Необходимо обеспечить согласованность при урегулировании вопросов, касающихся опубликования всех видов связанной с закупками информации в соответствии с Типовым законом (см. в данном контексте также комментарии к статьям 17, 18, 22 и 32-34 ниже).

Статья 7. Сообщения в процессе закупок

1. Цель статьи 7 состоит в том, чтобы обеспечить определенность в отношении i) формы информации, которая подготавливается или передается в процессе закупок, осуществляемых в соответствии с Типовым законом, ii) средств, используемых для передачи такой информации, iii) средств выполнения всех требований относительно письменной формы информации или подписи и проведения любых совещаний поставщиков или подрядчиков (совместно именуемых "форма сообщений и средства их передачи") и iv) требований и мер, принимаемых в целях защиты конфиденциальной информации в ходе закупок, связанных с такой информацией.

2. В отношении форм сообщений и средств их передачи позиция авторов Типового закона состоит в том, что применительно к регулированию взаимодействия покупающей организации с поставщиками и подрядчиками, а также широкой общественностью главная цель должна заключаться в стимулировании и поощрении участия поставщиков и подрядчиков в процедурах закупок и в то же время в том, чтобы не создавать препятствий для развития технологий и процессов. Поэтому положения, содержащиеся в этой статье, не зависят от того, какие технологии используются, и не предполагают использования тех или иных конкретных видов технологий. Они формируют такой правовой режим, который открыт для технического прогресса. Хотя эти положения предназначены для широкого толкования и касаются передачи всех сообщений в процессе закупок, охватываемых Типовым законом, они не направлены на регулирование сообщений, которые могут подпадать под

регулирование других областей права, например права, касающегося обеспечения тендерных заявок.

3. Пункт 1 этой статьи требует, чтобы информация представлялась в такой форме, которая обеспечивает запись содержания представленной информации и является доступной для последующего использования. Употребление слова "доступной" в этом пункте предполагает, что информация должна быть поддающейся прочтению, толкованию и сохранению⁷. Понятие "последующее использование" подразумевает как использование информации человеком, так и ее автоматическую обработку. Эти положения имеют своей целью обеспечить, с одной стороны, достаточную гибкость в использовании различных форм информации по мере технологического развития, а с другой стороны, достаточные гарантии того, чтобы информация, в какой бы форме она не подготавливалась и не передавалась, была пригодной для надежного использования, отслеживаемой и поддающейся проверке. Надлежащая степень надежности, отслеживаемости и проверяемости имеет важное значение для нормального функционирования процесса закупок, эффективного контроля и аудита и процедур обжалования. Формулировки, используемые в этой статье, совместимы с требованиями в отношении формы, содержащимися в текстах ЮНСИТРАЛ, касающихся электронной торговли, например в статье 9 (2) Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах. Как и эти названные документы, Типовой закон не трактует ни одну конкретную форму информации как неизменную и не вступает в коллизию с теми правовыми нормами, которые могут требовать конкретной формы информации. Для целей Типового закона информация может использоваться в любой форме при условии обеспечения записи ее содержания и ее доступности для последующего использования. В интересах обеспечения прозрачности и предсказуемости любые конкретные требования к форме, приемлемой для закупающей организации, должны быть указаны этой организацией в самом начале процедур закупок в соответствии с подпунктом (а) пункта 3 этой статьи.

4. В пункте 2 этой статьи содержится исключение из общего требования в отношении формы, установленного в пункте 1. Пункт 2 допускает передачу в предварительном порядке отдельных видов информации в форме, которая не обеспечивает записи содержания передаваемой информации, например, если информация передается устно по телефону или при личной встрече, что позволяет закупающей организации и поставщикам и подрядчикам избегать ненужных задержек. В этом пункте перечисляются, со ссылкой на соответствующие положения Типового закона, случаи, когда такое исключение допускается. Это предполагает передачу информации какому-либо одному поставщику или подрядчику, участвующему в процессе закупок (например, когда закупающая организация просит поставщиков или подрядчиков пояснить их тендерные заявки). В то же время использование этого исключения оговорено конкретным условием: сразу же после такой передачи информации

⁷ Следует рассмотреть необходимость включения в пункт 1 статьи 7 Типового закона концепций обеспечения доступа и предоставления в распоряжение, чтобы охватить оба соответствующих термина в том, как они используются в статье 5 Типового закона. См. соответствующие соображения, высказываемые в пунктах 5 и 6 комментария к статье 5 настоящего проекта.

получателю сообщения должно быть дано подтверждение в той форме, которая предписывается пунктом 1 данной статьи (т.е. в форме, которая обеспечивает запись содержания представленной информации и является доступной для последующего использования). Это требование имеет важное значение для обеспечения транспарентности и честности процедур, а также справедливого и равного отношения ко всем поставщикам и подрядчикам в процедурах закупок. Вместе с тем проверка и обеспечение исполнения этого требования могут быть сопряжены с практическими трудностями. Поэтому принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает допустить применение исключения, предусмотренного пунктом 2, только в строго необходимых ситуациях⁸. Чрезмерное использование этого исключения может привести к возникновению условий, благоприятствующих злоупотреблениям, в том числе к коррупции и фаворитизму.

5. Согласно используемому в Типовом законе общему подходу, заключающемуся в том, что ответственность за разработку процедур закупок несет закупающая организация, пункт 3 этой статьи дает закупающей организации право настаивать на использовании конкретной формы сообщения или средства его передачи или их комбинации в ходе закупок, при этом она не обязана обосновывать свой выбор. Поставщикам или подрядчикам такое право не предоставляется, однако в соответствии с положениями главы VIII Типового закона они могут обжаловать соответствующее решение закупающей организации. Осуществление этого права закупающей организацией оговорено рядом условий, призванных обеспечить, чтобы закупающие организации не использовали технологии и процессы для дискриминационных или иных избирательных целей, например для недопущения некоторых поставщиков и подрядчиков к процессу закупок или для создания препятствий на пути их доступа.

6. Для обеспечения предсказуемости и надлежащего надзора, контроля и проверки в пункте 3 этой статьи требуется, чтобы закупающая организация при первом приглашении поставщиков или подрядчиков к участию в процедурах закупок указывала все требования в отношении формы сообщений и средств их передачи в случае конкретной закупки. Эти требования могут изменяться путем издания добавления к первоначально опубликованной информации в соответствии со статьей 15 Типового закона. Закупающая организация должна четко указать, можно ли использовать одну или несколько форм сообщений и средств их передачи и если допускается несколько форм сообщений и средств их передачи, то какая форма и какое средство должны использоваться на конкретном этапе процесса закупок и в отношении каких видов информации или категорий информации или действий. Например, может быть обоснованным принятие специальных мер для представления сложных технических чертежей или образцов или для надлежащего дублирования информации, когда имеется опасность того, что данные могут быть утрачены, если они представляются с помощью лишь одной формы сообщений или одного средства передачи. Закупающая сторона может в самом начале

⁸ В этой связи Секретариату требуются руководящие указания относительно того, являются ли все ситуации, на которые указывают ссылки в пункте 2 статьи, строго необходимыми или их количество может быть еще более сокращено принимающим Типовой закон государством.

процесса закупок оговорить свое право на изменение требований к форме и/или средствам передачи сообщений в ходе конкретных закупок. Такая ситуация может возникнуть, например, когда процедуры закупок охватывают относительно продолжительный период времени, в частности при закупках сложных объектов или закупках, связанных с рамочными соглашениями. В этом случае закупающая сторона, помимо возможности оговорить право на изменение требований к форме и/или средствам передачи сообщений при первом приглашении поставщиков или подрядчиков к участию в процедурах закупок, будет обязана обеспечить, чтобы при выборе любой новой формы и/или средства передачи сообщений соблюдались гарантии, установленные в статье 7 (4), и чтобы все заинтересованные стороны немедленно извещались о соответствующих изменениях. Хотя теоретически возможно, что использование нескольких средств передачи сообщений или информация о том, что эти средства могут произвольно изменяться в ходе процесса закупок, скажется как на эффективности процедуры закупок, так и на достоверности информации относительно средств передачи сообщений, и поэтому закупающим организациям следует предусматривать лишь те средства передачи сообщений и изменения в их отношении, которые одновременно и обоснованы и, как ожидается, будут подходить для соответствующей закупки.

7. Чтобы наполнить право доступа к процедурам закупок в соответствии с Типовым законом конкретным содержанием, в пункте 4 этой статьи содержится требование о том, что средства, о которых идет речь в пункте 3 этой статьи, должны быть вполне пригодны для использования совместно со средствами, обычно используемыми поставщиками или подрядчиками в соответствующем контексте. В отношении средств, с помощью которых проводятся совещания, вводится дополнительное требование обеспечивать поставщикам или подрядчикам возможность полноценного участия в совещании в режиме реального времени. Выражение "возможность полноценного участия в совещании в режиме реального времени" в данном контексте означает, что поставщики и подрядчики, участвующие в совещании, имеют возможность следить в реальном времени за всем ходом совещания и общаться с другими участниками, когда это необходимо. Требование о том, что средства должны быть "вполне пригодны для использования совместно со средствами, обычно используемыми поставщиками или подрядчиками", фигурирующее в пункте 4 этой статьи, предполагает наличие эффективной и доступной подключаемости и совместимости (т.е. способности эффективно взаимодействовать), с тем чтобы обеспечить беспрепятственный доступ к процессу закупок. Иными словами, каждый потенциальный поставщик или подрядчик должен иметь возможность участвовать в соответствующих процедурах закупок, располагая простым и обычно используемым оборудованием и базовыми техническими знаниями. В то же время это требование не следует истолковывать как предполагающее, что информационные системы закупающих организаций должны быть совместимыми с системами каждого отдельного поставщика или подрядчика. Однако если средства, выбранные закупающей организацией, предполагают использование информационных систем, которые не являются общедоступными, которые трудно установить (если это необходимо) и которые слишком сложно применять, и/или расходы, связанные с их предполагаемым применением, неоправданно высоки, то эти средства нельзя рассматривать как

удовлетворяющие требованию "обычно используемых" в контексте конкретных закупок, о которых идет речь в пункте 4 этой статьи. (Термин "информационная система" или "система" в этом контексте означает все виды технических средств, используемых для передачи сообщений. В зависимости от конкретной ситуации в одних случаях речь может идти о коммуникационной сети, прикладных программах и стандартах, а в других случаях – о технологиях, оборудовании, почтовых ящиках или инструментах.)

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

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

которых впоследствии можно было бы постепенно отказаться, с тем чтобы дать время на освоение новых процессов.

10. В положениях Типового закона не проводится различия между стандартными и нестандартными информационными системами, которые могут применяться закупающими организациями. Если они совместимы с обычно используемыми системами, то их применение отвечает условиям пункта 4. В то же время принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает обеспечить, чтобы закупающие организации внимательно следили за тем, не содержат ли нестандартные системы, разработанные специально для применения конкретной закупающей организацией, технических решений, отличающихся от обычно используемых систем и не совместимых с ними. Такие системы могут требовать от поставщиков или подрядчиков использования данных в определенном формате или преобразования их данных в такой формат. Это может сделать невозможным участие в процессе закупок отдельных потенциальных поставщиков и подрядчиков, особенно небольших компаний, или затруднить их участие по причине дополнительных сложностей или дополнительных расходов. Фактически это приведет к исключению поставщиков или подрядчиков, которые не применяют те же информационные системы, что и закупающая организация, что чревато риском дискриминации среди поставщиков и подрядчиков и увеличением опасности злоупотреблений. Применение систем, которые могут иметь серьезные негативные последствия для участия поставщиков и подрядчиков в процессе закупок, будет считаться не совместимым с целями и положениями статьи 7 (4) Типового закона.

11. С другой стороны, применение стандартных информационных систем, которые просто приобрести каждому человеку, легко устанавливать и относительно несложно эксплуатировать и которые обеспечивают максимально широкий выбор, может стимулировать и поощрять участие поставщиков или подрядчиков в процессе закупок и уменьшить риск дискриминации в отношении поставщиков и подрядчиков⁹. Такие системы более удобны также для применения в самом публичном секторе, поскольку они позволяют публичным покупателям использовать информационные системы, которые хорошо зарекомендовали себя в повседневном применении на коммерческом рынке, согласовывать свои системы с более широким кругом потенциальных торговых партнеров и устранить фирменную привязанность к конкретным поставщикам информационных систем, являющимся третьими сторонами, которая может быть сопряжена с негибкими условиями лицензирования или высокими лицензионными платежами. Их также легко приспособлять к различным категориям пользователей, что может иметь важное значение, например, при адаптации систем к местным языкам или использовании многоязычных решений, и оснащение ими информационных сетей всех правительственных учреждений не сопряжено с большими затратами. Это последнее соображение может быть особенно важным в более широком контексте реформ государственного управления, связанных с интеграцией внутренних информационных систем различных правительственных учреждений.

[продолжение в A/CN.9/731/Add.2]

⁹ Ряд экспертов поставили под сомнение уместность этого утверждения.

