



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
13 March 2007

Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа I (Закупки)

Одиннадцатая сессия

Нью-Йорк, 21-25 мая 2007 года

Возможные изменения в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг – проекты материалов, касающиеся использования рамочных соглашений и динамичных систем закупок в сфере публичных закупок

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
III. Проекты положений, разрешающих использование динамичных систем закупок при публичных закупках согласно Типовому закону	1-19	2
А. Сфера охвата и терминология	1-4	2
В. Место данных положений в Типовом законе	5	3
С. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона	6-19	3
Комментарий		
IV. Соответствующие изменения к положениям Типового закона	20-23	9



III. Проекты положений, разрешающих использование динамических систем закупок при публичных закупках согласно Типовому закону

A. Сфера охвата и терминология

1. Настоящий раздел посвящен электронному механизму закупок, который обладает основными свойствами рамочных соглашений модели 2, описанных в документе A/CN.9/WG.I/WP.52, но при этом предусматривает возможность допуска в систему в любое время новых поставщиков (подрядчиков) и позволяет всем допущенным в систему поставщикам (подрядчикам) в любое время пересматривать свои тендерные заявки (без проведения нового этапа торгов). В силу этих особенностей механизмы такого рода существенно отличаются от рамочных соглашений моделей 1 и 2, и, если Рабочая группа вообще сочтет нужным распространить на них Типовой закон, она, возможно, пожелает предусмотреть для этого отдельные положения.

2. В практике встречаются различные варианты таких систем, различающиеся между собой главным образом по объему допускаемых ими изменений в спецификациях системы (при самом экстремальном варианте разрешается задавать лишь наиболее общие спецификации, которые затем уточняются или конкретизируются, когда закупающая организация желает произвести закупку). В некоторых из них используется бумажная документация, но большинство таких механизмов являются электронными и действуют как электронные каталоги или электронные системы закупок. Хотя в некоторых правовых системах их называют рамочными соглашениями, эти механизмы скорее можно охарактеризовать как постоянные квалификационные списки – особенно те из них, в рамках которых разрешается указывать только общие спецификации¹. О мерах контроля, обычно применяемых в отношении подобных списков, см. в документах Секретариата, посвященных спискам поставщиков (A/CN.9/WG.I/WP.45 и Add.1).

3. За основу положений Типового закона, которыми регулировались бы такие системы, Рабочая группа могла бы принять изложенные в статьях 1 (6) и 33 директивы 2004/18/ЕС Европейского союза о публичных закупках (далее именуемой "Директива ЕС о закупках")² положения о "динамической системе закупок", которая не основывается лишь на спецификациях общего характера и, следовательно, по своей сути не является списком поставщиков.

4. Что касается терминологии, применяемой для обозначения этой системы, то, поскольку Рабочая группа еще не приняла решения по данному вопросу, в настоящей записке, как и в предыдущих записках на эту тему, используется термин "динамические системы закупок" (т.е. тот термин (dynamic purchasing

¹ См. также документ A/CN.9/WG.I/WP.44/Add.1, пункты 31-35.

² Директива 2004/18/ЕС Европейского парламента и Совета от 31 марта 2004 года о координации процедур выдачи контрактов на публичные работы, публичные поставки и публичные услуги; на момент составления настоящей записки с данной директивой можно ознакомиться по адресу:
http://ec.europa.eu/internal_market/publicprocurement/legislation_en.htm.

systems), который употребляется в англоязычной версии Директивы ЕС о закупках).

В. Место данных положений в Типовом законе

5. В ожидании рассмотрения Рабочей группой вопроса о структуре пересмотренного Типового закона положения о динамичных системах закупок представлены в настоящей записке в виде проектов трех статей, рассчитанных на включение в сводный проект раздела, посвященного динамичным системам закупок, в главе V (после положений о рамочных соглашениях)³. Окончательная нумерация этих проектов статей будет определена по завершении работы над структурой главы V.

С. Предлагаемый проект текста для пересмотренного Типового закона

6. Предлагаемые положения, основанные на Директиве ЕС о закупках, но соответствующие по своей формулировке положениям о рамочных соглашениях, предложенным в документе A/CN.9/WG.I/WP.52, и положениям существующего Типового закона, приводятся ниже.

"Раздел [...]. Динамичные системы закупок Статья [51 ундециес]. Общие положения

1) Закупающая организация может организовать [электронную] динамичную систему закупок [, действующую с помощью электронных средств,] [для закупок обычно используемых видов продукции, которые в целом предлагаются на рынке], устанавливающую процедуры, положения и условия, на основе которых в рамках этой системы в течение определенного периода времени могут заключаться договоры о закупках товаров (работ) и услуг.

2) Динамичная система закупок организуется на определенный срок, не превышающий [...] лет. При исключительных обстоятельствах срок действия системы может быть продлен не более, чем на [...] лет, после публикации в [...] (каждое государство, принимающее настоящий Закон, указывает официальную газету или другое официальное издание, в котором должно быть опубликовано уведомление) уведомления о продлении срока действия системы. Закупающая организация включает в отчет, требуемый согласно статье 11 настоящего Закона, изложение причин и обстоятельств, которыми она обосновала продление срока действия системы.

³ Рабочая группа могла бы исходить из того, что динамичные системы закупок сами по себе не являются методом закупок, но представляют собой инструмент, который может использоваться в связи с процедурами торгов. Это относится также к электронным реверсивным аукционам и рамочным соглашениям (см. документ A/CN.9/WG.I/WP.51, пункты 3-5, и документ A/CN.9/WG.I/WP.52, пункт 9 и сноска 6).

Комментарий и вопросы для рассмотрения в Руководстве по принятию

Пункт 1

7. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть элементы, которые могли бы войти в состав определения динамичной системы закупок в пункте 1, включая то, что она представляет собой процесс, целиком осуществляемый с помощью электронных средств и пригодный для определенных видов закупок (об этом говорилось бы в факультативном тексте, заключенном в квадратные скобки). В этой связи Рабочей группе предлагается принять во внимание определение динамичных систем закупок, которое дается в Директиве ЕС о закупках:

"Динамичная система закупок" представляет собой процесс, целиком осуществляемый с помощью электронных средств в целях закупок обычно используемых видов продукции, характеристики которой в том виде, в каком она в целом предлагается на рынке, отвечают требованиям заключающего договор органа, рассчитанный на ограниченный срок и открытый в течение всего этого срока для любого экономического субъекта, удовлетворяющего критериям отбора и представившего ориентировочную тендерную заявку, соответствующую спецификациям".

8. Рабочая группа может также рассмотреть поднятые в пункте 11 документа A/CN.9/WG.I/WP.52 вопросы относительно возможного внесения поправки в определение "закупающей организации" в статье 2 Типового закона. В контексте проекта статьи 51 ундекса (1) выше эта поправка давала бы несколькимкупающим организациям возможность организовать динамичную систему закупок или использовать такую систему, организованную центральной закупочной организацией.

Пункт 2

9. Согласно Директиве ЕС о закупках, срок действия динамичных систем закупок при обычных обстоятельствах ограничен четырьмя годами (исключения допускаются при наличии должных оснований). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении положения, устанавливающего максимальный срок действия таких систем, в текст Типового закона, не полагаясь в установлении этого максимального срока на подзаконные акты о закупках или иные нормы. В тексте предусматривается также возможность продления срока действия системы, если продолжать использовать существующую систему предпочтительнее, чем организовать ее заново.

10. В отличие от продления срока действия рамочных соглашений (см. статью 51 октиса (4) в документе A/CN.9/WG.I/WP.52, текст после пункта 10), представляющих собой закрытые системы, уведомление о продлении срока действия динамичной системы закупок должно быть опубликовано (учитывая тот факт, что система постоянно открыта для участия всех заинтересованных поставщиков). Кроме того,купающая организация должна обосновать продление срока действия системы в отчете о процедурах закупок; в Руководстве по принятию можно отметить, что такое обоснование, как правило, должно быть связано с сохраняющейся потребностью в закупках, осуществляемых посредством динамичной системы, и с отсутствием существенных изменений на рынке за истекший период.

Статья [51 дуодецис]. Организация динамичных систем закупок

- 1) Закупающая организация, организующая динамичную систему закупок, сначала публикует приглашение представить ориентировочные заявки в [...] (каждое государство, принимающее настоящий Закон, указывает официальную газету или другое официальное издание, в котором должно быть опубликовано приглашение).
- 2) В дополнение к информации, о которой говорится в статье 25 (1)(a) и (e)-(i) и в статье 27 (a)-(c), (i)-(k), (t), (u) и (w) настоящего Закона, в приглашении представить ориентировочные заявки указывается следующее:
 - a) тот факт, что покупающая организация организует динамичную систему закупок;
 - b) характер, предполагаемый объем, желаемое место и срок поставки закупок, планируемых в рамках динамичной системы закупок;
 - c) положения и условия динамичной системы закупок, включая срок действия динамичной системы закупок, возможное минимальное или максимальное число поставщиков (подрядчиков), которые будут допущены в динамичную систему закупок, критерии отбора и процедуры доступа в систему;
 - d) другая необходимая информация о динамичной системе закупок, используемом электронном оборудовании и техническом порядке подключения;
 - e) адрес [веб-сайта или другой электронный адрес], по которому можно получить доступ к спецификациям, положениям и условиям динамичной системы закупок и к другой необходимой информации, имеющей отношение к действию системы;
 - f) тот факт, что поставщики (подрядчики) имеют право представлять ориентировочные заявки в любое время в течение срока действия динамичной системы закупок, в пределах максимального числа поставщиков (подрядчиков), допускаемых в динамичную систему закупок, если таковое установлено;
 - g) процедуры заключения договоров о закупках в рамках системы, включая следующее:
 - i) будет ли проводиться электронный реверсивный аукцион, и если да, то информацию, требуемую согласно статье [...] настоящего Закона; и
 - ii) критерии, которые будут использоваться покупающей организацией для оценки тендерных заявок, включая относительное значение этих критериев и то, как они будут применяться при такой оценке, а также будет ли предпочтение при заключении договора о закупках отдаваться самой низкой цене или тендерной заявке, оцененной как наиболее выгодная.
- 3) После публикации приглашения представить ориентировочные заявки и в течение всего срока действия системы покупающая организация

обеспечивает неограниченный, прямой и полный доступ к спецификациям, положениям и условиям динамичной системы закупок и к любой другой необходимой информации, имеющей отношение к действию системы.

4) Закупающая организация оценивает все ориентировочные заявки, полученные в период действия динамичной системы закупок [в течение не более [...] дней] в соответствии с критериями отбора, изложенными в приглашении представить ориентировочные заявки.

5) В пределах возможного максимального числа допускаемых в систему поставщиков (подрядчиков) и с соблюдением критериев и процедур отбора этого числа, указанных в приглашении представить ориентировочные заявки, покупающая организация допускает в систему всех поставщиков (подрядчиков), которые удовлетворяют критериям отбора и представили ориентировочные заявки, соответствующие спецификациям и любым другим дополнительным требованиям, изложенным в приглашении представить ориентировочные заявки.

6) Закупающая организация незамедлительно уведомляет поставщиков (подрядчиков) об их допуске в систему или об отклонении их ориентировочных заявок.

7) Поставщики (подрядчики), допущенные в динамичную систему закупок, могут улучшать ориентировочные заявки в любое время в период действия динамичной системы закупок, при условии их неизменного соответствия спецификациям, изложенным в приглашении представить ориентировочные заявки.

8) Закупающая организация незамедлительно публикует уведомление о том, что ею организована динамичная система закупок, любым способом, предусмотренным для публикации уведомлений о заключении договоров согласно статье 14 настоящего Закона. В уведомлении указываются допущенные в систему поставщики (подрядчики).

Комментарий

Пункт 1

11. Открытый характер данных систем требует открытого привлечения ориентировочных заявок. Пункт 1 основан на положениях статьи 24 (1).

Пункт 2

12. Приглашение представить ориентировочные заявки должно содержать информацию, о которой говорится в статьях 25 (1) и 27. Во избежание повторов в данный пункт включены надлежащие перекрестные ссылки на соответствующие положения этих статей. Кроме того, в этом пункте перечисляется специфичная для данных систем информация, которая должна публиковаться в начале процедур закупок.

13. Формулировка в подпункте (е), заключенная в квадратные скобки, будет приведена в соответствие с аналогичными положениями об электронных реверсивных аукционах (см. документ A/CN.9/WG.I/WP.51, пункт 29).

14. Как и в случае рамочных соглашений, Рабочая группа, возможно, пожелает прямо сформулировать в данной статье требования, касающиеся прозрачности и объективности критериев оценки, например, путем добавления в соответствующих подпунктах (таких, как подпункты (с) и (g)(ii)) следующей или подобной ей формулировки: "критерии, которые в максимально возможной степени являются объективными и поддающимися количественной оценке и для которых устанавливается относительное значение или, насколько это возможно, стоимостной эквивалент" (см. также документ A/CN.9/WG.I/WP.52, пункт 21).

Пункт 4

15. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о сроке, в течение которого должны быть оценены ориентировочные заявки и принято решение об их допуске в систему или об их отклонении. Эквивалентные положения Директивы ЕС о закупках требуют завершения оценки не позднее, чем через пятнадцать дней со дня представления ориентировочной заявки. Однако согласно этой системе закупающая организация может продлить срок оценки при условии, что в течение соответствующего периода не будут направляться приглашения к участию в торгах.

Статья [51 тер дециес]. Заключение договоров о закупках в рамках динамичных систем закупок

- 1) Закупающая организация может в дальнейшем заключить один или несколько договоров о закупках в рамках динамичной системы закупок, в соответствии с процедурами, изложенными в приглашении представить ориентировочные заявки, и с соблюдением нижеследующих положений.
- 2) По каждому конкретному договору о закупках направляется приглашение к участию в торгах.
- 3) Закупающая организация приглашает всех допущенных в систему поставщиков (подрядчиков) представить тендерные заявки на поставку предметов, подлежащих закупке по каждому договору о закупках, который она намеревается заключить. В этом приглашении:
 - а) вновь сообщается или, при необходимости, уточняется информация, о которой говорится в статье [51 дуодециес (2)(g)] настоящего Закона;
 - б) излагаются положения и условия договора о закупках, насколько они уже известны закупающей организации; и
 - с) содержатся инструкции по подготовке тендерных заявок.
- 4) Закупающая организация назначает конкретную дату и время окончательного срока представления тендерных заявок. Окончательный срок должен быть таким, чтобы у поставщиков (подрядчиков) оставалось достаточное время для подготовки и представления их тендерных заявок.
- 5) Закупающая организация оценивает все полученные тендерные заявки и определяет выигравшую тендерную заявку в соответствии с критериями оценки, изложенными в приглашении представить тендерные заявки согласно пункту 3 (а) настоящей статьи.

- 6) С соблюдением статей [12, 12 бис и другие соответствующие ссылки] настоящего Закона закупающая организация акцептует выигравшую(ие) тендерную(ые) заявку(и) и незамедлительно уведомляет выигравшего(их) поставщика(ов) (подрядчика(ов)) об акцепте ею его (их) тендерной(ых) заявки(ок). Закупающая организация также доводит до сведения всех других представивших тендерные заявки поставщиков (подрядчиков) наименование и адрес поставщика(ов) (подрядчика(ов)), чья(и) тендерная(ые) заявка(и) была(и) акцептована(ы), и договорную цену.
- 7) Договор о закупках, основанный на положениях и условиях выигравшей(их) тендерной(ых) заявки(ок), вступает в силу в момент направления уведомления выигравшему(им) поставщику(ам) (подрядчику(ам)).
- 8) Если цена, подлежащая уплате по договору о закупках, заключенному согласно положениям настоящей статьи, превышает [минимальная сумма указывается принимающим настоящим Закон государством [или] сумму, установленную подзаконными актами о закупках], то закупающая организация незамедлительно публикует уведомление о заключении договора о закупках любым способом, предусмотренным в статье 14 настоящего Закона для публикации решений о заключении договоров о закупках. Закупающая организация таким же способом публикует также [ежеквартальные] уведомления обо всех договорах о закупках, заключенных в рамках динамичной системы закупок.

Комментарий

16. Данные положения сформулированы по аналогии с эквивалентными положениями, касающимися рамочных соглашений; соответственно, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопросы, поднятые в пунктах 29 и 35 документа A/CN.9/WG.I/WP.52.

Направление уведомления до приглашения к участию в торгах

17. В соответствии с Директивой ЕС о закупках, когда закупающая организация намеревается заключить договор о закупках в рамках системы, она должна сначала опубликовать упрощенную форму уведомления о предложении заключить договор, в которой все заинтересованные поставщики должны быть приглашены представить ориентировочные заявки. Закупающая организация не имеет права предлагать всем допущенным в систему участникам торгов представлять тендерные заявки до тех пор, пока она не завершит оценку всех ориентировочных заявок, полученных в течение фиксированного промежутка времени после публикации упрощенного уведомления о предложении заключить договор. Специалисты отмечают, что преимущества этих требований с точки зрения прозрачности процесса заключения договоров могут оказаться существенным фактором, удерживающим от их использования⁴.

18. Если Рабочая группа сочтет целесообразным предусмотреть упрощенную форму уведомления о предложении заключить договор, то она могла бы

⁴ См. документ A/CN.9/WG.I/WP.44/Add.1, пункт 35.

включить в вышеприведенный текст перед пунктом 3 еще один пункт, например, следующего содержания:

"3) Прежде чем пригласить допущенных в систему поставщиков (подрядчиков) представить тендерные заявки, закупающая организация:

а) публикует упрощенное уведомление о существовании динамичной системы закупок, в котором предлагает всем заинтересованным поставщикам (подрядчикам) рассмотреть вопрос о присоединении к системе путем представления ориентировочных заявок. В отношении публикации такого упрощенного уведомления применяется статья 51 [дуодециес (1) и (2)];

б) завершает оценку всех ориентировочных заявок, представленных в течение периода, который должен быть зафиксирован в упрощенном уведомлении и который составляет не менее [...] дней со дня публикации упрощенного уведомления. В отношении оценки ориентировочных заявок и допуска в систему применяется статья [51 дуодециес (4)-(6)]".

19. Затем Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, какой период после публикации упрощенного уведомления закупающая организация должна отводить на представление всеми заинтересованными поставщиками (подрядчиками) ориентировочных заявок. Этот период должен быть достаточно длительным для того, чтобы новые поставщики могли подготовить свои ориентировочные заявки. Соответствующие положения Директивы ЕС о закупках требуют, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней после публикации упрощенного уведомления. Данный период не включает дополнительное время, которое может быть необходимо закупающей организации для завершения оценки всех ориентировочных заявок, полученных к установленному сроку (см. проект статьи 51 дуодециес (4)).

IV. Соответствующие изменения к положениям Типового закона

20. В свете положений о рамочных соглашениях и динамичных системах закупок потребуется внести ряд соответствующих изменений в существующие положения Типового закона. Так, необходимо будет внести поправки в статью 11, посвященную отчету о процедурах закупок.

21. Рабочая группа, возможно, пожелает включить упоминания о рамочных соглашениях в соответствующие положения статьи 11, такие как пункт 1 (b), (d) и (g), а также пункт 2. Кроме того, в пункте 1 можно было бы добавить новый подпункт (n) следующего содержания: "любая другая информация, которая должна включаться в отчет о процедурах закупок в соответствии с положениями настоящего Закона", что обеспечивало бы учет положений, содержащихся, в частности, в статьях 51 октиес (4) (см. документ A/CN.9/WG.I/WP.52, текст после пункта 10) и 51 ундециес (2) выше.

22. Данная формулировка охватывала бы также информацию, которая должна включаться в отчеты о процедурах закупок согласно другим новым положениям Типового закона, таким как положения об электронных реверсивных аукционах.

Следует помнить о том, что на своей десятой сессии Рабочая группа решила отложить на будущее рассмотрение поправок к статье 11, требующихся в связи с использованием электронных реверсивных аукционов⁵.

23. Кроме того, при рассмотрении положений об обжаловании, содержащихся в главе VI Типового закона, Рабочая группа, возможно, пожелает обсудить вопрос о том, должно ли быть предусмотрено право на обжалование в связи с использованием рамочных соглашений и динамичных систем закупок, а также с их действием.

⁵ A/CN.9/615, пункт 65.