



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
22 September 2010
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (Закупки)
Девятнадцатая сессия
Вена, 1-5 ноября 2010 года

Возможные изменения в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках товаров, работ и услуг – пересмотренный текст Типового закона

Записка Секретариата

Добавление

В настоящей записке представлен проект главы VI (Аукционы) пересмотренного Типового закона, включающей статьи 47-51.

Замечания Секретариата изложены в сопроводительных сносках.



ГЛАВА VI. АУКЦИОНЫ

Статья 47. Процедуры приглашения к участию в закупках, проводимых методом аукциона

1) Закупающая организация привлекает заявки путем публикации приглашения к участию в аукционе в соответствии с положениями статьи [29 бис]. В приглашение включается следующая информация:

- a) наименование и адрес покупающей организации;
- b) описание объекта закупок в соответствии со статьей [10] настоящего Закона и желательные или требуемые сроки и место предоставления этого объекта;
- c) положения и условия договора о закупках в той степени, в которой они уже известны покупающей организации, и форма договора, если таковая имеется, который должен быть заключен сторонами;
- d) заявление в соответствии со статьей [8] настоящего Закона;
- e) критерии и процедуры, подлежащие использованию при определении квалификационных данных поставщиков или подрядчиков, и любые документальные доказательства или иная информация, которые должны быть представлены поставщиками или подрядчиками в подтверждение своих квалификационных данных в соответствии со статьей [9] настоящего Закона;
- f) критерии и процедура рассмотрения тендерных заявок на предмет соответствия описанию объекта закупок¹;
- g) критерии и процедура оценки заявок в соответствии со статьей [11 (5)] настоящего Закона, включая любые математические формулы, которые будут использоваться в процессе оценки в ходе аукциона²;
- h) [исключен]³;
- i) способ, на основе которого должна быть рассчитана или указана цена заявки, в том числе указание на то, должна ли цена включать другие элементы помимо стоимости объекта закупок, например, возмещение расходов на проезд, проживание, страхование, пользование оборудованием, уплату пошлин или налогов;

¹ В сопроводительном тексте Руководства будет пояснено, что в соответствии со статьей 51 такое рассмотрение может проводиться и после аукциона.

² Упоминание о "критериях, которые не могут меняться в ходе аукциона", содержащееся в предыдущих проектах, было исключено, поскольку под такими критериями подразумеваются критерии оценки на соответствие, о которых уже сказано в подпункте (f) настоящей статьи.

³ Упоминание о возможности представления заявок только на часть или части объекта закупок было исключено, поскольку оно подразумевало проведение нескольких отдельных аукционов в рамках одной процедуры закупок.

- j) валюта или валюты, в которых должна быть рассчитана и выражена цена заявки⁴;
- k) минимальное число поставщиков или подрядчиков, которое должно зарегистрироваться для участия в аукционе, чтобы аукцион был проведен, и которое должно быть достаточным для обеспечения эффективной конкуренции⁵;
- l) если число поставщиков или подрядчиков, которые могут зарегистрироваться для участия в аукционе, ограничено согласно пункту 2 настоящей статьи, соответствующее максимальное число, а также критерии и процедура, в соответствии с положениями настоящего Закона, которые будут применяться при отборе;
- m) информация о порядке доступа к аукциону, включая информацию, необходимую для подключения к аукциону⁶;
- n) предельный срок регистрации поставщиков или подрядчиков для участия в аукционе и требования в отношении регистрации;
- o) дата и время открытия аукциона и требования в отношении идентификации участников торгов при открытии аукциона;
- p) [исключен]⁷;
- q) критерии, определяющие закрытие аукциона, и дата и время открытия аукциона, если они уже установлены;
- г) прочие правила проведения аукциона, включая информацию, которая будет предоставлена участникам торгов в ходе аукциона, язык, на

⁴ Изменено в соответствии с пунктом 22 (b) документа A/CN.9/690. В сопроводительном тексте Руководства будет пояснено, что при проведении внутренних закупок закупающая организация может не указывать эту информацию, если при данных обстоятельствах она не нужна.

⁵ По предложению Рабочей группы в сопроводительном тексте Руководства будет затронут вопрос о необходимости объективного и справедливого отношения ко всем поставщикам и подрядчикам и изложены причины, по которым минимальное число поставщиков не указано в самом Типовом законе, как, например, в случае процедуры запроса предложений.

⁶ Формулировка "информация об используемом электронном оборудовании и технических спецификациях для подключения", содержащаяся в предыдущих проектах, заменена формулировкой "включая информацию, необходимую для подключения к аукциону", которая является более нейтральной с технологической точки зрения. В сопроводительном тексте Руководства будет пояснено, какую техническую информацию следует указывать (веб-сайт, программное обеспечение, технические характеристики, разрядность, используемое оборудование, параметры подключения и т. п.).

⁷ Формулировка "информация о том, будет ли аукцион проходить лишь в один этап или в несколько этапов (в этом случае – количество этапов и продолжительность каждого из них)" была исключена на том основании, что проводить аукцион в несколько этапов не имеет смысла, если на каждом этапе не будет происходить отсеивания участников. Рабочая группа, возможно, сочтет, что даже если возможность проведения многоэтапных аукционов следует сохранить, то столь детальную информацию лучше указать в правилах проведения аукциона, о которых говорится в подпункте (г) настоящего пункта.

котором она будет доступна⁸, и условия, на которых участники торгов смогут представлять заявки;

s) ссылки на настоящий Закон, подзаконные акты о закупках и другие законы и положения, имеющие непосредственное отношение к процедурам закупок, в том числе применимые к закупкам, связанным с закрытой информацией, и место, в котором такие законы и положения можно найти;

t) способы, с помощью которых поставщики или подрядчики могут запрашивать разъяснения информации, касающейся процедуры закупок⁹;

u) имя, должность и адрес одного или нескольких должностных лиц или служащих закупающей организации, которые уполномочены непосредственно поддерживать связь с поставщиками или подрядчиками или получать от них сообщения в связи с процедурами закупок до и после аукциона¹⁰ без вмешательства посредника;

v) [исключен]¹¹;

w) уведомление о праве на обжалование в случае несоблюдения положений настоящего Закона, предусмотренном в статье [61] настоящего Закона, а также информация о продолжительности применимого периода ожидания, а если таковых не предусмотрено, уведомление об этом с указанием причин;

x) любые формальности, которые потребуются после аукциона для вступления в силу договора о закупках, включая, где это необходимо, оценку квалификационных данных и соответствия согласно статье [51] настоящего Закона и составление письменного договора о закупках в соответствии со статьей [20] настоящего Закона¹²;

⁸ По мнению Секретариата, в сопроводительном тексте Руководства следует отметить (в соответствии с решением Рабочей группы относительно аналогичных положений о языке), что при внутренних закупках закупающая организация может не указывать эту информацию, если в данных обстоятельствах она не нужна, но что в некоторых многоязычных странах указывать язык или языки важно даже в этом случае (см. A/CN.9/690, пункт 22 (b)).

⁹ Стандартная формулировка "и заявление о намерении закупающей организации на этом этапе провести встречу с поставщиками или подрядчиками", которая используется в данном контексте в других разделах Типового закона, в данном случае опущена, поскольку данное положение неприменимо в условиях аукциона, в рамках которого принципиально важно сохранить анонимность участников торгов. В сопроводительном тексте Руководства будут указаны причины такого отступления.

¹⁰ Фраза "до и после аукциона" добавлена с учетом статьи 50 (2) (d) настоящего проекта.

¹¹ Упоминание о "любых обязательствах, которые должен принять поставщик или подрядчик, помимо договора о закупках" было исключено в соответствии с пунктом 39 (h) документа A/CN.9/690.

¹² Стандартная формулировка "утверждение вышестоящим органом или правительством и предполагаемый срок, который потребует для получения утверждения после отправления уведомления об акцепте", используемая в данном контексте в других разделах Типового закона, в данном случае опущена с учетом условий проведения аукционов в качестве самостоятельного метода закупок. Маловероятно, что для закупки объектов, предусмотренных в статье 28 (1) настоящего проекта, потребуются одобрение вышестоящего органа или правительства.

у) любые другие требования, установленные закупающей организацией в соответствии с настоящим Законом и подзаконными актами о закупках, касающимися процедур закупок¹³.

2) Закупающая организация может установить максимальное число поставщиков или подрядчиков, которое может зарегистрироваться для участия в аукционе, только в силу ограниченности возможностей ее системы связи¹⁴. Закупающая организация включает в отчет, требуемый согласно статье [23] настоящего Закона, изложение причин и обстоятельств, на основании которых ею установлено такое максимальное число.

3)¹⁵ С учетом обстоятельств конкретной закупки закупающая организация может решить провести до аукциона рассмотрение и оценку предварительных заявок¹⁶. В этом случае в приглашение к участию в аукционе помимо информации, перечисленной в пункте 1 настоящей статьи, также включается:

а) приглашение к представлению предварительных заявок и инструкции по их подготовке¹⁷;

¹³ В ходе межсессионных консультаций было предложено особо отметить в сопроводительном тексте Руководства, что если за участие в аукционе предполагается взимать плату (хотя это и не рекомендуется с учетом выводов, сделанных Рабочей группой на предыдущих сессиях при обсуждении положений статьи 7 и ЭРА), то об этом необходимо сообщить, как минимум, в начале процесса закупок.

¹⁴ Формулировка "по техническим причинам или из-за ограниченности своих возможностей" заменена формулировкой "только в силу ограниченности возможностей ее системы связи". По мнению Секретариата, ограниченность возможностей может быть связана только с техническими причинами. Предлагаемая формулировка приведена в соответствие со статьей 50 (5), в которой упоминается о "системе связи".

¹⁵ В сопроводительном тексте Руководства будет пояснено, что принимающее Закон государство может опустить следующие два пункта, если оно решит предусмотреть в своем национальном законодательстве о закупках возможность проведения лишь самых простых аукционов, не предполагающих никаких других предварительных этапов, кроме регистрации. Вместе с тем в Руководстве будет отмечено, что даже в рамках таких аукционов закупающая организация, вынужденная установить предельное число участников торгов из-за ограниченности возможностей своей системы связи (см. пункт 2 настоящей статьи), может предпочесть ограничить это число теми участниками, которые обладают необходимыми квалификационными данными и отвечают установленным требованиям, а не каким-либо конкретным числом участников, успевших зарегистрироваться первыми.

¹⁶ В сопроводительном тексте Руководства будет отмечено, что одним из аспектов рассмотрения и оценки предварительных заявок является проверка квалификационных данных поставщиков.

¹⁷ Формулировка "включая язык или языки, в соответствии со статьей [13], на которых должны быть составлены предварительные заявки", фигурировавшая в конце данного пункта в предыдущих проектах, из настоящего проекта исключена. По мнению Секретариата, данный момент достаточно отметить в сопроводительном тексте Руководства. В соответствии с решением Рабочей группы относительно аналогичных положений о языке в Руководстве будет отмечено, что при внутренних закупках закупающая организация может не указывать эту информацию, если в данных обстоятельствах она не нужна, но что в некоторых многоязычных странах указывать язык или языки важно даже в этом случае (см. A/CN.9/690, пункт 22 (b)).

б) информация о способе, месте и окончательном сроке представления предварительных заявок¹⁸.

4) Если перед аукционом проводится рассмотрение или оценка предварительных заявок, закупающая организация сразу после завершения рассмотрения или оценки предварительных заявок:

а) направляет уведомление об отклонении заявки с указанием причин отклонения каждому поставщику или подрядчику, предварительная заявка которого была отклонена;

б) направляет приглашение к участию в аукционе каждому поставщику или подрядчику, предварительная заявка которого соответствует установленным требованиям, и предоставляет всю информацию, требуемую для участия в аукционе;

с) если проводилась оценка предварительных заявок, к приглашению к участию в аукционе также прилагается информация о результатах оценки, относящихся к поставщику или подрядчику, которому направляется приглашение^{19, 20}.

Статья 48. Процедуры привлечения к участию в процедурах закупок, предусматривающих проведение аукциона в качестве одного из этапов принятия решения о заключении договора о закупках²¹

1) Если аукцион проводится в качестве одного из этапов, предшествующих принятию решения о заключении договора о закупках с помощью другого применимого метода закупок или на основе процедуры рамочного соглашения с конкуренцией на втором этапе, закупающая организация уведомляет поставщиков и подрядчиков о намерении провести аукцион при публикации первого приглашения к участию в процедурах закупок и предоставляет, помимо информации, которую требуется сообщать согласно другим положениям настоящего Закона, следующую информацию об аукционе:

¹⁸ В сопроводительном тексте Руководства будет дана ссылка на подпункты (f) и (g) пункта 1, касающиеся критериев рассмотрения и оценки тендерных заявок, которые применимы и к предварительным заявкам.

¹⁹ В сопроводительном тексте Руководства будет рассмотрен вопрос о том, какую часть информации о результатах общей оценки следует сообщать поставщикам.

²⁰ Из настоящего проекта исключено положение о том, что закупающая организация обязана обеспечить, чтобы число поставщиков или подрядчиков, которым будет предложено зарегистрироваться для участия в аукционе, было достаточным для обеспечения эффективной конкуренции, поскольку у закупающей организации нет для этого никаких средств: к участию в аукционе приглашаются все участники торгов, заявки которых соответствуют требованиям, в пределах того числа, которое указано в приглашении к аукциону. Если число участников торгов, заявки которых соответствуют требованиям, окажется слишком маленьким, закупающая организация не сможет его увеличить. В этом случае будут применяться положения статьи 49 (2).

²¹ Название статьи сокращено в соответствии с пунктом 42 (a) документа A/CN.9/690.

а) математическая формула²², которая будет использоваться при оценке заявок в ходе аукциона²³;

б) информация о порядке доступа к аукциону, включая информацию, необходимую для подключения к аукциону.

2) До проведения аукциона закупающая организация направляет всем поставщикам или подрядчикам, продолжающим участвовать в процедурах закупок, приглашение к участию в аукционе, в котором указывается:

а) окончательный срок регистрации поставщиков и подрядчиков для участия в аукционе и требования в отношении регистрации;

б) дата и время открытия аукциона и требования в отношении идентификации участников торгов при открытии аукциона;

с) [исключен]²⁴;

д) критерии, определяющие момент закрытия аукциона;

е) прочие правила проведения аукциона, включая информацию, которая будет предоставлена участникам торгов в ходе аукциона, язык, на котором она будет доступна²⁵, и условия, на которых участники торгов смогут представлять заявки.

Статья 49. Регистрация участников электронного реверсивного аукциона и сроки проведения аукциона

1) Каждому зарегистрированному поставщику или подрядчику незамедлительно направляется подтверждение о регистрации.

2) Если число поставщиков или подрядчиков, зарегистрированных для участия в аукционе, оказывается недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции²⁶, закупающая организация может отменить аукцион. Об отмене аукциона незамедлительно сообщается каждому зарегистрированному поставщику или подрядчику.

²² На восемнадцатой сессии Рабочая группа решила изменить данную формулировку путем замены узкой ссылки на математическую формулу более широкой ссылкой на метод автоматической оценки, включая формулу, по аналогии с формулировкой, содержащейся в СПЗ в редакции 2006 года (A/CN.9/690, пункт 42 (с)). Упоминание об автоматической оценке было добавлено в определение термина "аукцион" в статье 2, о ней также говорится в статье 50 (2) (b).

²³ Упоминание о "критериях, которые не могут быть изменены в ходе аукциона", содержавшееся в конце данного подпункта в предыдущих проектах, было исключено. См. примечание к статье 47 (1) (g) выше.

²⁴ См. примечание об этапах аукциона выше.

²⁵ По мнению Секретариата, в сопроводительном тексте Руководства следует отметить (в соответствии с решением Рабочей группы относительно аналогичных положений о языке), что при внутренних закупках закупающая организация может не указывать эту информацию, если в данных обстоятельствах она не нужна, но что в некоторых многоязычных странах указывать язык или языки важно даже в этом случае (см. A/CN.9/690, пункт 22 (b)).

²⁶ Изменено в соответствии с пунктом 45 документа A/CN.9/690.

3) Период времени с момента направления приглашений к участию в аукционе до момента проведения аукциона должен быть достаточно продолжительным, чтобы поставщики или подрядчики могли подготовиться к аукциону, с учетом разумных потребностей закупающей организации²⁷.

Статья 50. Требования в ходе аукциона

1) Аукцион основывается на:

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

b) цене и других критериях, указанных поставщикам и подрядчикам в соответствии со статьями [47 и 48] настоящего Закона, если договор о закупках предполагается заключить со стороной, представившей наиболее выгодную заявку.

2) В ходе аукциона:

a) все участники торгов имеют равную и непрерывную возможность представлять свои заявки;

b) все заявки подвергаются автоматической оценке в соответствии с критериями, процедурой и формулой, сообщенными поставщикам и подрядчикам согласно статьям [47 и 48] настоящего Закона;

c) каждый участник торгов должен незамедлительно и на непрерывной основе получать в ходе аукциона достаточную информацию, позволяющую ему определить состояние своей заявки по сравнению с другими заявками²⁸;

d) между закупающей организацией и участниками торгов или между участниками торгов не осуществляется иной связи, кроме той, которая предусмотрена в подпунктах (a) и (c) настоящего пункта.

3) Закупающая организация не раскрывает идентификационные данные любого из участников торгов в ходе аукциона.

²⁷ В сопроводительном тексте Руководства будет пояснено, что такой период должен быть достаточно продолжительным, чтобы обеспечить возможность эффективного обжалования условий привлечения заявок в соответствии с главой VIII настоящего закона. Согласно соответствующим положениям этой главы, условия привлечения заявок могут быть обжалованы только до наступления окончательного срока направления представлений, что в рамках простых аукционов (не предполагающих предварительного рассмотрения и оценки первоначальных заявок) означает до момента открытия аукциона.

²⁸ В сопроводительном тексте Руководства будет отмечена потенциальная опасность сговора, которая может возникнуть в случае представления информации о других заявках. В нем будет также отмечено, что в рамках более сложных аукционов существует опасность того, что поставщики смогут вычислить содержание заявок других участников торгов с помощью предоставленной математической формулы. В Руководстве будет отмечена сложность предотвращения этой проблемы и трудности, связанные с обеспечением эффективного процесса торгов и автоматической оценки заявок без раскрытия секретной коммерческой информации. В нем будет также отмечено, что при закупке объектов, для которых существует относительно стабильный круг поставщиков, сохранить анонимность участников торгов довольно сложно, несмотря на положения настоящей статьи и главы в целом, но обеспечить конкуренцию между ними все же возможно. В связи с этим в Руководстве следует привести примеры успешного решения данных проблем на практике.

- 4) Аукцион закрывается в соответствии с критериями, указанными поставщикам и подрядчикам в соответствии со статьями [47 и 48] настоящего Закона.
- 5) Закупающая организация приостанавливает или прекращает аукцион в случае сбоев в ее системе связи, которые могут нарушить нормальное ведение аукциона, или в силу других причин, указанных в правилах проведения аукциона. Закупающая организация не раскрывает идентификационные данные любого из участников торгов в случае приостановления или прекращения аукциона²⁹.

Статья 51. Требования после аукциона

- 1) Выигравшей заявкой является заявка, которая на момент закрытия аукциона признана, в зависимости от обстоятельств, заявкой с наименьшей ценой или наиболее выгодной заявкой.
- 2) При закупках посредством аукциона, если перед аукционом не было проведено рассмотрения или оценки предварительных заявок³⁰, покупающая организация после аукциона проверяет соответствие выигравшей заявки установленным требованиям, а также квалификационные данные представившего ее поставщика или подрядчика. Закупающая организация отклоняет заявку, если выясняется, что она не соответствует требованиям или что представивший ее поставщик или подрядчик не обладает необходимыми квалификационными данными. Без ущерба для своего права отменить закупку в соответствии со статьей [17 (1)] покупающая организация выбирает ту заявку, которая на момент закрытия аукциона была заявкой со второй наименьшей ценой или второй наиболее выгодной заявкой, при условии что эта заявка признается соответствующей требованиям, а представивший ее поставщик или подрядчик обладает необходимыми квалификационными данными.
- 3) Если покупающая организация считает, что заявка, которая была признана выигравшей на момент закрытия аукциона, имеет аномально заниженную цену и дает основание сомневаться в способности участника торгов, представившего эту заявку, выполнить договор о закупках, покупающая организация может применить процедуры, указанные в статье [18] настоящего Закона. Если покупающая организация в соответствии со статьей [18] отклоняет заявку по причине ее аномально заниженной цены, она выбирает ту заявку, которая на момент закрытия аукциона являлась заявкой со второй наименьшей ценой или второй наиболее выгодной заявкой. Настоящее положение не затрагивает права покупающей организации на отмену закупок в соответствии со статьей [17 (1)] настоящего закона³¹.

²⁹ В сопроводительном тексте Руководства будет отмечено, что прекращение аукциона может привести к отмене закупок.

³⁰ В сопроводительном тексте Руководства будет отмечено, что одним из аспектов рассмотрения и оценки предварительных заявок является проверка квалификационных данных поставщиков.

³¹ В ходе межсессионных консультаций высказывались предложения подробнее рассмотреть в сопроводительном тексте Руководства характер заявок (обязательные/необязательные и при каких условиях), а также порядок применения положений Закона о периоде ожидания и обжаловании в контексте аукционов.