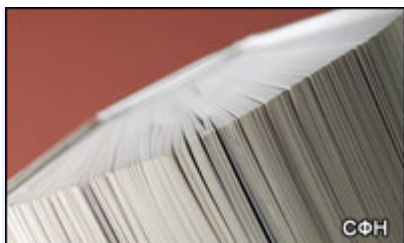


Электронные аукционы и ЭЦП: странности закона

Храмцовская Н.А.¹



В мае текущего года было принят новый законодательный акт, регулирующий использование ЭЦП при проведении открытых аукционов в электронной форме. Тем не менее, при детальном прочтении некоторые положения данного закона вызывают недоумение, меняя параметры и функции ЭЦП. Что же привнесло данное постановление, в чем его особенности и как оно изменит рынок СЭД?

В принятом 15 мая федеральном законе от 8 мая 2009 года № 93-ФЗ "Об организации проведения встречи глав государств и правительств стран - участников форума "Азиатско-Тихоокеанское экономическое сотрудничество" в 2012 году, о развитии города Владивостока как центра международного сотрудничества в Азиатско-Тихоокеанском регионе и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" есть статья 24 "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд"", пунктом 11 которой в этот закон вводится целая глава 3.1. "Размещение заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме".

Не будем придирается к тому, что существенные изменения в один из ключевых законов не заслуживают, по мнению законодателей, отдельного законодательного акта. Посмотрим лучше на сам нормативный акт, который вступил в силу с 1 июля 2009 года.

Законодатели открыли, что, оказывается, электронная цифровая подпись (ЭЦП) под документом может быть заменена или прекратит свое действие (см. пп.10 и 11 ст. 41.3

¹ ведущий эксперт по управлению документацией компании «ЭОС», член Гильдии Управляющих Документацией и ARMA International

новой главы закона "О размещении заказов"). Зря, видимо, традиционно считалось, что ЭЦП, поставленная под документом, подобно собственноручной подписи, сохраняет свою силу во времени, независимо от истечения срока действия сертификатов открытых ключей подписанта и удостоверяющего центра и от компрометации криптоалгоритмов. Конечно, перечисленные события могут затруднить проверку ЭЦП, и уже предложен ряд способов, позволяющих обеспечивать доверие к ЭЦП в течение достаточно длительного времени, - но до сих пор никто и нигде в мире не заявлял о возможности "прекращения действия" подписи. Еще замечательнее идея о замене ЭЦП, которая сразу наводит на мысль о массе новых возможностей в юридической практике.

Недоумение вызывают и другие утверждения, например, о том (см. п.5 ст.41.2 новой главы), что само по себе наличие ЭЦП (без упоминания об успешности ее проверки) "означает подлинность и достоверность таких документов и сведений". Это притом, что успешно проверившаяся ЭЦП действительно подтверждает авторство документа и его целостность, - но никак не достоверность содержащихся в нем сведений, которая остается на совести автора.

Хочется также обратить внимание специалистов и на действительно серьезные новации. Появилось такое понятие, как "заверение документов с помощью программных средств". Оно в тексте закона не расшифровывается, но по логике вещей это, скорее всего, будет "замаскированная" под другим названием ЭЦП, проставляемая автоматом (пп.4 и 5 ст.41.2 новой главы).

Вокруг да около

При чтении текста чувствуется, что авторам поправок нелегко далась борьба с русским языком. Вот один из наиболее запоминающихся фрагментов: "Ст.41.6 п.4: Документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта: 2) изображение товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении в случае, если в документации об открытом аукционе в электронной форме содержится требование о соответствии поставляемого товара изображению товара, на поставку которого размещается заказ, в трехмерном измерении."

Интересно будет посмотреть, как суды станут рассматривать споры о том, является ли "обычное" плоское изображение "изображением ... в трехмерном измерении". Кто знает, возможно, нас ждет бум в области голографии?

В статье 41.10 есть загадочный п.18, который гласит, что "в случае, если при проведении открытого аукциона в электронной форме цена контракта снижена до нуля, проводится открытый аукцион на право заключить государственный или муниципальный контракт. В этом случае открытый аукцион проводится путем повышения цены контракта на величину в пределах "шага аукциона".

Статья 37. Порядок проведения аукциона

6.1. В случае, если при проведении аукциона на право заключить контракт на оказание услуг по открытию и ведению банковских счетов, осуществлению расчетов по этим счетам цена контракта снижена до нуля, аукцион проводится на продажу права заключить государственный или муниципальный контракт. В этом случае победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену права заключить государственный или муниципальный контракт.

Он тем более загадочен, что п.9 (1) той же статьи прямо запрещает участникам аукциона предлагать нулевую цену. Самое обидное, что в тексте самого закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" есть пункт, где та же идея выражена грамотным русским языком.

Наконец, отдельного анализа требует описанный в поправках порядок документооборота при проведении открытых аукционов в электронной форме. Говоря кратко, в п.1 ст.41.2 устанавливается, что весь документооборот будет электронным. В то же время при аккредитации требуются, например, копии выписок из государственных реестров, копии учредительных документов, копии документов, подтверждающих полномочия, – "заверенные печатью участника размещения заказа и подписанные руководителем или уполномоченным им лицом". Очень любопытно, как среагируют организаторы электронной площадки, получив от участников все перечисленные копии в виде подписанных ЭЦП отсканированных образов.

Кстати, вопрос о том, откуда возьмутся эти самые ЭЦП (или, говоря по-ученому, какой удостоверяющий центр будет выдавать пользователям сертификаты открытых ключей, причем до того, как они пройдут аккредитацию на электронной площадке) также покрыт мраком. То ли их принесут аисты, то ли можно будет использовать любые ЭЦП, какие есть в наличии.

Положительные моменты

Справедливости ради, нужно сказать, что отдельные положения поправок порадовали.

неработоспособности закона как такового, в том числе и по настоящее время.

Так, например, в законе не забыли о необходимости хранения электронных документов, возникающих в процессе деятельности электронных площадок: "Документы и сведения, связанные с проведением открытого аукциона в электронной форме и полученные или направленные оператором электронной площадки в электронной форме в соответствии с настоящей главой, хранятся оператором электронной площадки в соответствии с условиями функционирования электронных площадок."

Надо сказать, что операторам площадок придется решать непростую задачу организации электронного архива.

Положение о пользовании официальными сайтами в сети интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами (утв. постановлением правительства РФ от 10 марта 2007 г N 147).

В пункте 10–е "Положение о пользовании сайтами в сети интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме", утвержденном постановлением правительства РФ от 17 марта 2008 г № 179 установлен 10 летний срок хранения для информации, "полученной от заказчиков, уполномоченных органов, участников размещения заказа и участников открытого аукциона" и информации, "размещенной на сайте".

Наталья Храмцовская

Адрес статьи: <http://www.cnews.ru/reviews/index.shtml?2009/08/19/358346>