

تهایی نشده

## پیش نویس طرح معاملات عمومی (۳)

نظرات و پیشنهادهای دستگاههای اجرایی و انجمنهای صنفی

«درخصوص پیش نویس اولیه طرح»

کد موضوعی: ۲۳۰

شماره مسلسل: ۱۰۱۴۴

دفتر: مطالعات برنامه و بودجه

بهمن ماه ۱۳۸۸





به نام خدا

پیش‌نویس طرح معاملات عمومی (۳)  
نظرات و پیشنهادهای دستگاه‌های اجرایی و انجمن‌های صنفی  
«درخصوص پیش‌نویس اولیه طرح»

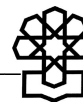
مقدمه

به منظور تکمیل پیش‌نویس طرح معاملات عمومی، مرکز پژوهش‌ها در یک مرحله از نظرات کارشناسی دستگاه‌های اجرایی، انجمن‌های صنفی و کارشناسان که عبارتند از: وزارت نفت، وزارت امور اقتصادی و دارایی، سازمان بازرسی کل کشور، انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار تأسیسات و تجهیزات صنعتی ایران، انجمن شرکت‌های ساختمانی، اتاق بازرگانی و صنایع و معادن تهران و همچنین نظر کارشناسی دفتر مطالعات حقوقی مرکز پژوهش‌های مجلس استفاده کرده است که نظرات و پیشنهادهای نهادهای مزبور به صورت تطبیقی در این گزارش ارائه شده است.



پیش‌نویس قانون معاملات عمومی

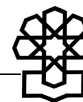
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>سازمان بازرسی کل کشور بهبتر است عنوان پیش‌نویس طرح از معاملات عمومی به «معاملات عمومی دولتی» تغییر یابد</p>	<p><b>وزارت نفت</b> هدف از تهیه و تدوین این قانون «تنسيق انواع معاملات، عمومی و تعیین حقوق عوامل دست‌اندرکار و تنظیم روابط آنها» اعلام گردیده است، لکن در بخش اول به صورت واضح مشخص نشده که این طرح جایگزین کامل قانون برگزاری مناقصات می‌گردد یا مکمل آن می‌باشد. ضمن آنکه از زمان تصویب قانون مناقصات و آیین‌نامه‌های اجرایی آن چند سالی نمی‌گذرد و لذا مطرح ساختن یک طرح یا قانون جایگزین بستر مناسبی برای پذیرش نخواهد یافت. علی‌هذا چنانچه مواد و مقصود از تنظیم طرح معاملات عمومی اصلاح یا برطرف نمودن نواقص قانون مزبور باشد روش‌ها و سازوکار دیگری را اقتضا خواهد داشت. شاید که در راستای سیاست‌های راهبردی نظام جمهوری اسلامی ایران مبنی بر کاهش از تصدیگری دولت و تقویت جنبه‌های حاکمیتی و نظارتی آن متناسب با تحولات تجاری در عرصه‌های داخلی و بین‌المللی رویکرد دیگری غیر از قانونگذاری جامع یکدست و فراگیر برای بنگاه‌ها و نهادهای اقتصادی مورد توجه واقع شود و شرکت‌های دولتی و عمومی هر یک به فراخور نوع فعالیت اقتصادی و تجاری و مقتضیات خاص آن و نظام مالی و معاملاتی خود که به تصویب مراجع ذیصلاح از جمله مجمع عمومی آنها می‌رسد در مورد آیین و ضوابط معاملات خود اتخاذ تصمیم نمایند. - به نظر می‌رسد که این طرح در جهت رفع نواقص و موارد مسکوت و پیش‌بینی نشده در قانون برگزاری مناقصات تنظیم و تدوین شده باشد، اما تعریف انواع معاملات، تعهدات، تعیین نصاب معاملات، شرایط انحصار و اضطرار و موارد بسیار دیگر</p>	<p>فصل ۱- کلیات</p>	<p>کلیات</p>



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>در متن پیش نویس آن واجد ابهام و بعضاً در تناقض با متن قانون برگزاری مناقصات می باشد.</p> <p>- در بخش تنظیم روابط عوامل دست اندرکاران در معاملات عمومی، از یک طرف روابط قراردادی بین کارفرما و پیمانکار، مطابق با شرایط عمومی پیمان سازمان مدیریت و برنامه ریزی تعریف گردیده و از طرف دیگر شرایط خصوصی نیز برای تکمیل مواد شرایط عمومی در قراردادها پیش بینی شده است و در این میان مبنای الزام به تعریف و تنظیم مجدد این روابط مشخص نمی باشد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>با عنایت به شمول طرح پیشنهادی برای معاملات دستگاه های دولتی «وزارتخانه ها و مؤسسات دولتی»، «شرکت های دولتی»، «مؤسسات و نهادهای انقلاب اسلامی» دستگاه های اجرایی محلی (واحدهای تابعه استانی دستگاه های اجرایی)، مؤسسات و شرکت های دارای مقررات خاص از جمله دانشگاه ها و...، تدوین قانون معاملات عمومی باید به گونه ای باشد که بخش های قابل اجرا برای هر یک از دستگاه های مذکور مشخص بوده و سردرگمی برای دستگاه های مشمول ایجاد نکند.</p> <p>پرداختن به جزئیات به شرح طرح پیشنهادی ضمن اینکه کمکی به اجرای صحیح قانون نمی کند به لحاظ اینکه همه جزئیات در متن قانون پیش بینی نمی شود و به هر حال نیاز به آیین نامه وجود خواهد داشت در صورت پیش بینی قسمتی از جزئیات به جهت اینکه موجب سلب انعطاف اجرایی از قوه مجریه می شود، متضمن اشکالات بسیاری است و اصلح است در قانون معاملات صرفاً احکام کلی پیش بینی و به تصویب مجلس شورای اسلامی برسد</p>		



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>و جزئیات امر از جمله تعیین روش‌های اجرایی قانون و سایر مواردی که در اجرا با مشکلات مواجه می‌شود به آیین‌نامه‌ای که به تصویب هیئت محترم دولت می‌رسد واگذار شود. علاوه بر این سیاق و متن جملات به کار رفته در طرح مورد بحث به گونه‌ای است که فهم و درک آن را مشکل می‌کند که برای جلوگیری از برداشت‌های متفاوت از آن و تعبیر و تفسیرهای مختلف لازم است مفهوم آن با جملات ساده و قابل فهم برای همه و با شفافیت بیشتری نگارش شود و به نظر می‌رسد با توجه به اینکه قانون برگزاری مناقصات در سال‌های اخیر به تصویب رسیده اصلاح است بجای تعریف قانون جدید اشکالات و ابهام‌های قانون برگزاری مناقصات مرتفع شود و با پیش‌بینی احکام جدید در اصلاحیه قانون به سایر معاملات دستگاه‌های اجرایی نظیر معاملاتی که از طریق مزایده انجام می‌شود، تسری یابد، زیرا این کار هم به فرصت زمانی کمتری نیاز دارد و هم مکرراً قانون جدیدی در مورد موضوع خاص تصویب و ابلاغ نمی‌شود.</p> <p style="text-align: center;"><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>باید بین معاملات عمومی و دولت تفاوت قائل شد طبق اصل حقوقی نقل و انتقال اموال عمومی و اموال دولتی از احکام متفاوتی پیروی می‌کنند اموال عمومی متعلق به عموم و نقل و انتقال نیازمند مصوبه مجلس شورای اسلامی به عنوان مظهر حاکمیت و نمایندگان مردم است.</p> <p>۱. با توجه به تصویب قانون مناقصات توسط مجلس شورای اسلامی در مورخ ۱۳۸۳/۱/۲۵ باید مشخص گردد این طرح (معاملات عمومی) در تکمیل قانون مذکور می‌باشد یا ناسخ آن است (ماده (۶۹)). اگر مکمل و متمم آن است چرا در برخی مواد تناقض فاحش ملاحظه می‌گردد (ماده (۳) طرح موضوع انواع</p>		



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>معاملات از حیث مبلغ «نصاب مورد معامله» مغایر با ماده (۳) قانون برگزاری مناقصات می باشد) و اگر ناسخ آن است چرا به ادامه اجرای آن تأکید ورزیده است (بند «۲» ماده (۸)).</p> <p>۲. با توجه به اینکه بخش زیادی از طرح به تعاریف اختصاص داده شده، مناسب تر است تعاریف از متن قانون خارج و در قالب پیوستی قید گردد تا امر بررسی کارشناسی و اظهار نظر پیرامون مواد قانونی و تعاریف با سهولت و سرعت بیشتری انجام گیرد.</p> <p>- برخی کلمات در متن طرح ملاحظه می گردد که از وجاهت لازم حقوقی و نگارشی برخوردار نیست و یا به تکرار بیان شده است، همچون کلمه «مستأجره ای» (بند «الف» ماده (۲)) و یا تعریف کلماتی چون «اشتباه» در ماده (۴۵) و تعریف تدلیس در بند «۱» ماده (۴۶) که با تعاریف حقوقی که برای آنها وجود دارد، بعضاً مغایرت دارد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>۱. طرح پیشنهادی در برخی جاها بسیار کلی و مبهم است و در برخی زمینه ها بسیار جزئی و شبیه آیین نامه است. ظاهراً در برخی موارد از قوانین و کنوانسیون های بین المللی اقتباس شده است و با واقعیات نظام حقوقی ایران تطابق ندارد.</p> <p>۲. طرح یاد شده مستلزم بازنگری و نگرش جدید و هماهنگ در نظام مالی و محاسباتی کشور است و بدون اصلاح هماهنگ قوانین محاسبات عمومی، قانون برنامه و بودجه، قانون تنظیم بخش از مقررات مالی دولت و سایر قوانین مالی قابلیت اجرا ندارد و موجب اختلال در نظام مالی و معاملات دولتی خواهد شد.</p>		



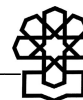
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>کاربرد</b></p> <p>این قانون در موارد زیر کاربرد دارد:</p> <p>الف) قراردادهای پیمانکاری و پیمانکاری عمومی،</p> <p>ب) قراردادهای مشاوره،</p> <p>پ) قراردادهای پژوهشی،</p> <p>ت) قراردادهای خرید،</p> <p>ث) قراردادهای اجاره جز اجاره اموال ثابت،</p> <p>ج) مهندسی (مدیریت) ارزش،</p> <p><b>چ) (قراردادهای فروش و واگذاری)</b></p> <p><b>ح) (قراردادهای خرید خدمات)</b></p> <p>این قانون در موارد زیر کاربرد ندارد:</p> <p>الف) قراردادهای بیمه،</p> <p>ب) قراردادهای بانکی،</p> <p>پ) قراردادهای تأمین مالی (فاینانس)،</p> <p>ت) اجاره اموال ثابت،</p> <p>ث) خرید و فروش سهام،</p> <p>ج) تعهدات ناشی از اجرای احکام قضایی،</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p><b>بند «۲»</b> - زائد به نظر می‌رسد.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- اگر اصرار بر وجود ماده (۱) می‌باشد، بنابراین پیشنهاد می‌شود عبارت «عمومی» از بند «۱» حذف و بجای مفاد بند «۱» چنین بیاید: «معاملات از نظر این قانون به معاملات اطلاق می‌شود که توسط دستگاه‌های موضوع</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p><b>بند «۱»</b> - برای معاملات عمومی می‌باید تعریف مشخصی ارائه شود و از احاله آن به ماده (۶۹) (در پیش‌نویس طرح ارائه شده ماده (۵۵) درج گردیده) که ماده مذکور نیز واجد ابهاماتی است و همه دستگاه‌ها را شامل نمی‌شود خودداری شود. لازم است تفاوت معاملات عمومی و معاملات دولتی که توسط وزارتخانه‌ها و مؤسسات و... انجام می‌شود معین شود.</p> <p>- با توجه به تفکیک طرح پیشنهادی به مواد جداگانه، ردیف‌گذاری برای بندهای «۱» و «۲» ضروری به نظر نمی‌رسد.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>بهتر است ماده (۱) به‌عنوان دلایل توجیهی وضع پیش‌نویس آورده شود.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p><b>بند «۱» ماده (۱)</b> در مورد تعریف معاملات دولتی ناقص و نامناسب است. بهتر است تعریف کامل و جامع ارائه شود.</p> <p><b>ماده (۱)</b> - در این ماده عبارت «عمومی» برای معاملات دستگاه‌های دولتی، مورد استفاده قرار گرفته که فاقد تعریف در مقررات جاری ملی است. آنچه از ظاهر این اصطلاح برداشت می‌شود، به معنای حضور اشخاص اعم از حقیقی یا حقوقی در معاملات است و ارتباط آن با دستگاه‌های دولتی معلوم نیست. در قوانین فعلی اصطلاح معاملات دولتی مورد استفاده قرار گرفته بود. ضمن آنکه پیشنهاد حاضر، دستگاه‌های عمومی غیردولتی را نیز مشمول این طرح دانسته است. مؤسسات عمومی غیردولتی</p>	<p><b>هدف و کاربرد</b></p> <p>۱. معاملات عمومی به معنای اطلاق می‌شود که ازسوی دستگاه‌های عمومی (موضوع بند «۲» ماده (۶۹) این قانون) انجام شود.</p> <p>۲. این قانون به‌منظور تنسیق انواع معاملات عمومی (موضوع ماده (۳)) و تعیین حقوق عوامل دست‌اندرکار و تنظیم روابط آنها به تصویب می‌رسد.</p>	<p>(۱)</p>



ماده	پیش نویس	توضیحات	پیشنهادهات
		از منابع غیردولتی استفاده می کنند که میزان آن بیش از ۵۱ درصد است. لذا دلیلی برای شمول قواعد این طرح درخصوص آنها وجود ندارد. به علاوه، استفاده از عبارت «عوامل دست اندرکار» در متن این ماده، مبهم و نامناسب به نظر می رسد.	بند «۲» ماده (۶۹) انجام شود. - در ماده (۱) بند «۱» با توجه به احصای سازمان های در بند «۲» ماده (۶۹) عبارت «دستگاه های عمومی» جامع نیست چون مشمول دستگاه دولتی نمی شود بهتر است دستگاه های دولتی و عمومی آورده شود و این تغییر در تمامی قسمت های دیگر نیز رعایت شود.
(۲)	<p>ارکان معاملات عمومی</p> <p>۱. ارکان معاملات عمومی عبارتند از: الف) کارفرما: دستگاه عمومی است که کالایی را خریداری، مستأجره ای را اجاره یا انجام کاری را واگذار می کند.</p> <p>ب) کارپذیر: شخصی حقیقی یا حقوقی است که تحویل کالا یا انجام کاری را، در قبال ثمن یا معاوض معین، تعهد می کند.</p> <p>پ) موضوع معامله: عبارت است از کالایی که مبادله یا کاری که انجام می شود.</p> <p>ت) تعهد: در این قانون به معنای انعقاد قرارداد برای انجام کار یا تحویل کالا، محصول یا اموالی است که از سوی کارفرما واگذار و از سوی کارپذیر پذیرفته می شود.</p> <p>۲. در این قانون هر جا از طرفین معامله نام برده شده، منظور کارفرما و کارپذیر است.</p>	<p>سازمان بازرسی کل کشور</p> <p>- از آنجایی که در بعضی از معاملات همانند فروش کالا و یا خدمات کالا دیگر مسئله کارفرما مطرح نیست، لذا بجای بند «الف» ماده (۲)، تعریف دیگری بیاید.</p> <p>وزارت امور اقتصاد و دارایی</p> <p>بند «ب» - تعریف مشخصی برای طرف معامله هنگامی که دستگاه کالا یا خدمتی را می فروشد می باید ارائه شود و بند «ب» ماده (۲) نیز از این جهت اصلاح شود.</p> <p>بند «ت» - «تعهد» در قانون محاسبات عمومی تعریف کامل تری نسبت به بند «ت» ماده (۲) پیشنهادی دارد و بند «ت» یاد شده می باید در انطباق با آن اصلاح شود.</p> <p>دفتر مطالعات حقوقی</p> <p>ارکان معاملات عمومی در ماده (۲) به ویژه اصطلاحات جدید کارفرما و کارپذیر با قوانین و مقررات عمومی حاکم بر دستگاه های اجرایی ناهماهنگ و غیرمنطبق است و موجب اختلال در نظام حقوقی حاکم بر آنها می شود. به علاوه تعاریف کارفرما،</p>	<p>انجمن صنفی شرکت های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>ارکان معاملات عمومی</p> <p>۱. ارکان معاملات عمومی عبارتند از: الف) کارفرما: دستگاه عمومی است که کالایی را خریداری، مستأجره ای را اجاره یا انجام کاری را واگذار (و یا کالا یا امتیازی را واگذار) می کند.</p> <p>ب) کارپذیر: شخصی حقیقی یا حقوقی است که تحویل کالا یا انجام کاری (و یا خرید کالا و دریافت امتیازی را) در قبال ثمن یا معاوض معین، تعهد می کند.</p> <p>پ) موضوع معامله: عبارت است از کالایی که مبادله یا کاری که انجام می شود.</p> <p>ت) تعهد: در این قانون به معنای (وظایفی است که قبل یا بعد از انعقاد قرارداد برای (مبادله) انجام کار یا تحویل کالا، محصول یا اموال (توسط طرفین معامله پذیرفته می شود) است که از سوی کارفرما واگذار و از سوی کارپذیر پذیرفته می شود.</p> <p>۲. در این قانون هر جا از طرفین معامله نام برده شده، منظور کارفرما و کارپذیر است.</p>



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p><b>بند «الف»</b> - با توجه به اینکه طرح پیشنهادی شامل کلیه معاملات دستگاه‌های مشمول است در بند «الف» ماده (۲) می‌باید هنگامی که دستگاه فروشنده کالا یا خدمات یا... است نیز گنجانده شود.</p> <p><b>بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در بند «الف» ماده (۲) تعریف کارفرما، در کنار دستگاه عمومی مالی باید کلمه دولتی نیز اضافه شود، همچنین علاوه بر کالا باید انتقال مال یا انجام خدمات در عریف مد نظر قرار گیرد.</p> <p>- در بند «ب» ماده (۲) بجای استفاده از معاوض معین که در زبان حقوقی متداول نیست از «عوض معین» استفاده شود.</p> <p>- در بند «ت» ماده (۲) عبارت «ازسوی کارفرما، واگذار و ازسوی کارپذیر پذیرفته می‌شود» حذف شود، زیرا با قید مذکور این تصور وجود دارد که به‌طور نمونه تحویل کالا و یا اموال همیشه از طرف کارفرما (یعنی دستگاه دولتی و عمومی) واگذار می‌شود حال آنکه در بعضی مواقع ممکن است بالعکس باشد.</p>	<p>کارپذیر، موضوع معامله، تعهد در بندهای «الف» تا «ت» این ماده با توجه به موازین حقوقی ناقص و نامناسب است و چندان درست نیست و باید اصلاح و تکمیل شوند.</p> <p><b>ماده (۲)</b>- در بند «الف» این ماده، دستگاه عمومی در انواع معاملات دولتی، به‌عنوان «کارفرما» تعریف شده و طرف معامله دستگاه عمومی، «کارپذیر» نامیده شده است. مشخص نیست که چرا باید زمانی که یک دستگاه دولتی قرارداد بیع منعقد می‌کند بجای «خریدار» از عبارت «کارفرما» برای آن استفاده کرد و در مقابل به «فروشنده» عنوان «کارپذیر» اطلاق کرد؟ باید توجه داشت که مفهوم حقوقی کارفرما، در مواردی که موضوع قرارداد انجام کار یا پیمانکاری است، صدق می‌کند.</p> <p>- مطابق بند «ت» ماده (۲) «تعهد: در این قانون به معنای انعقاد قرارداد برای انجام کار و... است...». باید عنایت داشت در مواردی که نتیجه مستقیم عقد و قرارداد، انتقال مالکیت نیست، تعهد، «نتیجه انعقاد قرارداد» است نه «انعقاد قرارداد». بنابراین تعریف ارائه شده از «تعهد» از لحاظ حقوقی قابل توجیه نیست.</p> <p>- در فحوای کلام این ماده که بدون وجود بندهای «۱» و «۲»، یکبار با بند «۳» شروع شده، «کارفرما» به‌عنوان «دستگاه عمومی است که کالایی را خریداری، مستأجره‌ای را اجاره یا انجام کاری را واگذار می‌کند». همچنین «کارپذیر»، به‌عنوان «شخصی حقیقی یا حقوقی که تحویل کالا یا انجام کاری را، در قبال ثمن یا معاوض معین، تعهد می‌کند»، معرفی شده است. طبق بند «۴» همین ماده نیز «در این قانون هر جا از طرفین معامله نام برده شده، منظور کارفرما و کارپذیر است». با توجه به تعاریف مزبور، علی‌القاعده دستگاه عمومی در کلیه معاملات عمومی، «کارفرما» به مفهومی است که در بند «الف» این ماده تعریف شده است. درحالی که دستگاه عمومی می‌تواند بجای خریدار، در نقش</p>		



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>فروشنده و بجای مستأجر، در نقش مؤجر ظاهر شود. در این صورت چگونه تعریف کارفرما به ترتیب مذکور در بند «الف» ماده (۲)، در مورد آن قابل اعمال خواهد بود؟ صرفنظر از کاربرد تعابیر نامأنوسی نظیر «مستأجره» یا «معاوض معین»، برخی تعاریف مورد استفاده نیز مبهم و ناقص بوده و با ادبیات حقوقی بسیار نارسایی بیان شده‌اند.</p>		
<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>با توجه به پیشنهاد نصاب معاملات در ماده (۴) حکم بند «۱» ماده (۳) پیشنهادی زائد به نظر می‌رسد و بند «۲» ماده (۳) نیز به اجرای قانون کمکی نمی‌کند جز آنکه فهم آن را سخت‌تر می‌کند و اصلاح است حذف شود.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- پیشنهاد حذف ماده (۳) داده می‌شود، زیرا این ماده در بخش‌های دیگر نیز تکرار شده است.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>طبقه‌بندی معاملات اعلام شده در این فصل (ماده (۳) تا (۷)) شامل انواع معاملات و نصاب معاملات شرایط انحصار و اضطرار با موارد اعلام شده در قانون مناقصات منافات دارد. طبقه‌بندی اعلام شده در قانون مناقصات مفیدتر است.</p> <p><b>انجمن‌های صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p>در بند «۲» بعد از «ث» اضافه شود: ج) ترک تشریفات مناقصه.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در ماده (۳) بند «۲» قسمت «پ»، موضوع انتخاب بر پایه کیفیت، معیار انتخاب طرف معامله تنها کیفیت خدمات و محصولات بیان گردیده و لذا میزان درصد پلوس و یا مینوس مطرح نمی‌باشد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>- منظور از تقسیم‌بندی‌های متفاوت به شرح بندهای «۳»، «۴» و «۵» ماده (۲) نامشخص بوده و این بندها دارای ابهام است.</p>	<p><b>فصل ۲- طبقه‌بندی معاملات</b></p> <p><b>انواع معاملات</b></p> <p>۱. معاملات عمومی از حیث مبلغ (نصاب مورد معامله) به انواع زیر تقسیم می‌شوند: الف) معاملات کوچک، ب) معاملات بزرگ.</p> <p>۲. معاملات عمومی از حیث روش شکل‌گیری تعهدات، به انواع زیر تقسیم می‌شوند: الف) مناقصه، ب) مزایده، پ) انتخاب بر پایه کیفیت، ت) انتخاب بر پایه ارزش، ث) انتخاب از طریق مذاکره.</p> <p>۳. معاملات عمومی از حیث ماهیت اجرایی تعهدات، به انواع زیر تقسیم می‌شوند: الف) پیمانکاری و پیمانکاری عمومی، ب) مشاوره، پ) مدیریت ساخت، ت) خرید،</p>	(۳)



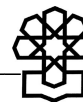
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>۱. دلیل حذف معاملات متوسط در بند «۱» ماده (۳) معلوم نیست.</p> <p>۲. بند «ث» ذیل بند «۲» ماده (۳) انتخاب از طریق مذاکره در واقع به معنای ترک تشریفات است و زائد به نظر می‌رسد.</p> <p>۳. انواع معاملات در بند «۳» ماده (۳) کامل و جامع نیست معامله فروش و سایر عقود معین مدنی و عقود معین اداری نظیر قراردادهای آموزش و پژوهش، تولید فیلم و مانند اینها را ذکر نکرده است.</p> <p>۴. بندهای «۴» و «۵» ماده (۳) تقسیم‌بندی معاملات عمومی محسوب نمی‌شوند بهتر است جداگانه نوشته شوند به‌علاوه، با قانون برنامه و بودجه و قانون محاسبات عمومی و سایر قوانین مالی کشور انطباق ندارند.</p> <p><b>ماده (۳)</b> - در بند «۱» این ماده، معاملات فقط در دو سطح رتبه‌بندی شده‌اند، در حالی که هم در ماده (۸۰) قانون محاسبات عمومی و هم در ماده (۳) قانون برگزاری مناقصات، به ترتیب از معاملات «جزئی، متوسط و عمده» و «کوچک، متوسط و بزرگ» سخن به میان آمده است. این تقسیم‌بندی هم مبتنی بر واقعیات بازار و معاملات است و هم روشی کارآمدتر برای جلوگیری از فساد اداری و مالی محسوب می‌شود. معلوم نیست چرا در طرح حاضر، معاملات صرفاً به دو نوع کوچک و بزرگ تقسیم شده است.</p> <p>- در بند «۳» این ماده، مقرر شده: «معاملات عمومی از حیث ماهیت اجرایی تعهدات، به انواع زیر تقسیم می‌شوند:</p> <p>الف) مشاوره،</p> <p>ب) مدیریت ساخت،</p> <p>ت) خرید،</p> <p>ث) اجاره و استیجار،</p>	<p>ث) اجاره،</p> <p>ج) مهندسی (مدیریت) ارزش،</p> <p>۴. معاملات عمومی از نظر نوع هزینه به انواع زیر تقسیم می‌شوند:</p> <p>الف) سرمایه‌گذاری بلندمدت،</p> <p>ب) سرمایه‌گذاری کوتاه‌مدت،</p> <p>پ) هزینه‌های جاری.</p> <p>۵. معاملات عمومی از نظر روش پرداخت به انواع زیر تقسیم می‌شوند:</p> <p>الف) مقطوع،</p> <p>ب) قیمت واحد،</p> <p>پ) درصد هزینه،</p> <p>ت) درصد درآمد،</p> <p>ث) درصد بهبود.</p>	



ماده	پیش نویس	توضیحات	پیشنهادات
		<p>ج) مهندسی ارزش.</p> <p>مشخص نیست مبنای این طبقه بندی و علت حصر معاملات عمومی به مصادیق فوق چیست و محدود کردن انواع معاملات مورد نیاز دستگاه های دولتی به مصادیق یاد شده چه ضرورتی دارد؟</p> <p>– در بند «۴» همین ماده، دلیل رتبه بندی معاملات برمبنای سرمایه گذاری معلوم نیست. باید توجه داشت که همه معاملات جنبه سرمایه گذاری نداشته و در چارچوب هزینه های جاری نیز قرار نمی گیرند و بعضاً به اصطلاح از بودجه عمرانی یا منابع داخلی برای اجرای آنها هزینه می شود. به علاوه در بند «۵» نیز از روش های پرداخت به صورت HC، یوزانس BOT و سرمایه گذاری مشترک، نامی برده نشده است.</p>	
(۴)	<p><b>نصاب معاملات</b></p> <p>۱. معاملات از نظر قیمت به دو دسته تقسیم می شوند:</p> <p><b>الف) معاملات کوچک:</b> معاملاتی است که مبلغ مورد معامله، براساس برآورد اولیه واحد متقاضی معامله، به ارزش (قیمت ثابت) سال ۱۳۸۱ از پنجاه میلیون ریال تجاوز نکند.</p> <p><b>ب) معاملات بزرگ:</b> معاملاتی است که مبلغ برآورد اولیه آن، به ارزش (قیمت ثابت) سال ۱۳۸۱، بیش از پنجاه میلیون ریال باشد.</p> <p>۲. موارد زیر با هر مبلغ تابع مقررات معاملات کوچک می باشد:</p> <p>الف) تعمیر خودرو، هزینه مسافرت، پست، کالاهای مصرفی روزانه، هزینه های آموزشی و پرورشی.</p> <p>ب) خدمات کارشناسی یا پژوهشی که با روش قرارداد براساس زمان به اشخاص حقیقی واگذار شود.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p><b>بند «۱»</b> – ضمن اینکه حکم بند «۱» ماده (۴) که نصاب و معاملات را برمبنای ارزش (قیمت ثابت) سال ۱۳۸۱ تعیین می کند از نقطه نظر اجرایی واجد اشکال است و ضروری است برای سقف این نوع معاملات رقم قطعی پیش بینی شود. با توجه به اینکه در قانون برگزاری مناقصات معاملات از نظر نصاب به سه نوع معامله (کوچک، متوسط و بزرگ) مشخص شده اند اولاً حذف معاملات متوسط در طرح پیشنهادی فاقد توجه بوده و در اجرا مشکلاتی را فراهم می آورد ثانیاً معاملات کوچک توسط یک فرد (کارپرداز) انجام می شود و واگذاری مسئولیت معامله با رقم تعیین شده به یک فرد قابل پذیرش نبوده و در اجرا مشکلات عدیده ای را فراهم خواهد کرد</p> <p><b>بند «۲»</b> – کلیت حکم بند «۲» ماده (۴) غیرقابل پذیرش بوده و اصلاح است بجای اینکه معاملات موضوع بند «۲» مذکور جزء</p>	<p><b>انجمن های صنفی شرکت های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>الف) معاملات کوچک:</b> معاملاتی است که مبلغ مورد معامله، براساس برآورد اولیه واحد متقاضی معامله، به ارزش (قیمت ثابت) سال (۱۳۸۵) <b>(یکصد میلیون)</b> ریال تجاوز نکند.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>پیشنهاد می شود نصاب معاملات به معاملات کوچک و متوسط و بزرگ تقسیم و سقف معاملات کوچک و متوسط و بزرگ به گونه ای تعیین شود که سقف معاملات کوچک با رقم ثابت (حداکثر سی میلیون ریال) بیشتر نباشد.</p>



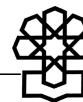
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>در ماده (۴) طرح معاملات از نظر قیمت به دو دسته تقسیم شده است معاملات کوچک کمتر از ۵۰ میلیون ریال معاملات بزرگ‌تر از ۵۰ میلیون ریال درحالی که برای انجام معامله‌ای که مبلغ آن ۵۰ میلیون ریال است. چگونه ممکن است مزایده‌ای برگزار نمود یقیناً مشکلاتی در پی خواهد داشت که پیشنهاد می‌شود همانند قانون برگزاری مناقصات معاملات به سه دسته (کوچک، متوسط و بزرگ) تقسیم شوند.</p>	<p>معاملات کوچک محسوب شوند برای انجام آنها روش خاصی در قانون تعیین و پیش‌بینی شود تا از این طریق از بروز مشکلات بعدی در اجرای کار جلوگیری شود</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p>پیشنهاد می‌شود مبلغ در زمان قطعی شدن طرح نهایی به روز آورده شده و نحوه تغییرات آن نیز برای سال‌های بعد روشن شود.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در بند «۳» ماده (۴) عنوان گردیده موارد زیر از جمله تعمیر خوردو - خدمات کارشناسی و... با هر مبلغ تابع مقررات معاملات کوچک است حال آنکه مقررات مربوط به معاملات کوچک مشخص نیست.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>۱. در ماده (۴) راجع به نصاب معاملات بهتر است معامله متوسط نیز پیش‌بینی شود. به‌علاوه براساس ارزش سال جدید (۱۳۸۷) نه سال (۱۳۸۱) تنظیم گردد.</p> <p>۲. موارد مذکور در بند «۲» ماده (۴) که تابع مقررات معاملات کوچک قرار گرفته است بعضاً از موارد مستثنیات تشریفات مناقصه و مزایده است و لذا محل تأمل و غیرموجه به‌نظر می‌رسند.</p> <p><b>ماده (۴)</b>- در این ماده، معاملات متوسط تعریف نشده و معلوم نیست تعیین مبنای ۱۳۸۱ به چه دلیلی است؟</p> <p>- در برخی موارد نیز مبلغ معاملات به هر میزان که باشند، داخل در قلمرو معاملات کوچک شمرده شده‌اند، درحالی که مثلاً</p>	<p>پ) خدمات طراحی، نظارت و بررسی‌های کارشناسی که با رعایت مقررات مربوط به اعضای حقیقی نظام‌های حرفه‌ای نظیر نظام مهندسی و کنترل ساختمان، نظام مهندسی معدن، نظام مهندسی کشاورزی و مانند آنها واگذار شود.</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>تعمیر خودرو و قراردادهای مربوط به آن می‌تواند در شرایطی خاص، از مصادیق معاملات بزرگ باشد. لذا رتبه‌بندی مندرج در این ماده، خلاف منفعت عمومی به‌نظر می‌رسد. به‌ویژه اینکه مطابق ماده (۲۹) قانون برگزاری مناقصات مصوب ۱۳۸۳، این موارد یا از مصادیق عدم الزام به برگزاری مناقصات، تلقی و یا مقررات خاصی درخصوص آنها تنظیم شده است.</p>		
<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>معاملات خاص</b></p> <p>۱. چنانچه، انجام معاملات عمومی، به روش دیگری جز روش‌های مذکور در ماده (۳) لازم باشد، مراتب ازسوی وزیر <b>(یا بالاترین مقام)</b> مربوط، به شورای عالی معاملات، <b>(شورای معاملات عمومی)</b> به همراه مستندات و دلایل توجیهی، پیشنهاد می‌گردد. شورای مذکور پس از بررسی موضوع، در صورت تأیید، مجوزی را که در آن مشخصات معامله و روش ارجاع و انعقاد آن تصریح شده، صادر می‌نماید.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>درخصوص معاملات خاص اعلام شده در ماده (۵) تعریف مشخصی ارائه نگردیده و می‌بایست نوع معاملاتی که به آنها لفظ «خاص» اطلاق می‌گردد مشخص گردد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>حکم ماده (۵) پیشنهادی از نظر کلی واجد ایراد و اشکال می‌باشد و با توجه به شمول دستگاه‌های مختلف نسبت به قانون، پیشنهاد انجام معامله ازسوی وزیر به شورای عالی واجد اشکال است (همه دستگاه‌های مشمول، زیرمجموعه وزارتخانه‌ها نیست) اصلح است عنوان ماده (۵) به «معاملاتی که تحت شرایط خاص ازسوی شورای عالی معاملات تجویز می‌شوند» تغییر یافته و شرایط لازم نیز در متن ماده (۵) پیش‌بینی و به تصویب برسد.</p> <p><b>بند «۱» ماده (۵) واجد ابهام بوده و نامشخص است.</b></p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>در ماده (۵) طرح معاملات خاص عنوان گردیده که به‌نظر می‌رسد همان معامله به‌صورت ترک تشریفات مناقصه یا مزایده باشد اولاً در طرح فوق تعریفی از شورای عالی معاملات نشده است (اگر منظور همان شورای معاملات عمومی موضوع بند «۳» ماده</p>	<p><b>معاملات خاص</b></p> <p>۱. چنانچه، انجام معاملات عمومی، به روش دیگری جز روش‌های مذکور در ماده (۲) لازم باشد، مراتب ازسوی وزیر مربوط، به شورای عالی معاملات، به همراه مستندات و دلایل توجیهی، پیشنهاد می‌گردد. شورای مذکور پس از بررسی موضوع، در صورت تأیید، مجوزی را که در آن مشخصات معامله و روش ارجاع و انعقاد آن تصریح شده، صادر می‌نماید.</p> <p>۲. معاملات یاد شده در بند «۱»، از مقررات مستندسازی و اطلاع‌رسانی این قانون، مستثنا نیستند.</p>	(۵)



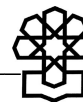
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>(۶۶) باشد لازم بود در ماده (۵) بیان می‌گردید) ثانیاً همین وظیفه شورای عالی معاملات را شورای اقتصاد موضوع بند «و» ماده (۲۸) قانون برگزاری مناقصات انجام می‌دهد.</p> <p>اضافه می‌نماید ریاست شورای عالی در سطح کشور با مقام ریاست جمهوری است که در این ماده با عنوان شورای معاملات عمومی ترکیب دیگری پیش بینی شده است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۵) تحت عنوان معاملات خاص در واقع همان ترک تشریفات است بهتر است تحت این عنوان آورده شود. به علاوه عبارت ذیل این ماده ربطی به آن ندارد و بهتر است ذیل ماده (۴) درج گردد.</p> <p><b>ماده (۵) -</b> درباره معاملات خاص مندرج در این ماده، قانون باید جایگاه و تکالیف شورای عالی معاملات را به نحوی دقیق، واضح و شفاف، تعیین کند و نباید همه اختیارات را به شورای مذکور واگذار نماید. ضمن آنکه در حال حاضر کمیسیون ترک تشریفات و هیئت عالی ترک تشریفات وجود دارد و معلوم نیست به چه دلیلی ترتیب و رویه حاضر محل ایراد است و باید تغییر کند؟</p>		
<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p><b>شرایط انحصار</b></p> <p>۱. شرایط انحصار در معامله عبارت است از یگانه بودن متقاضی شرکت در معامله.</p> <p>شرایط انحصار، به یکی از طرق زیر تعیین می‌شود:</p> <p>الف) برای معاملاتی که برآورد اولیه آنها بیش از معاملات کوچک و حداکثر ۵ برابر آن باشد، با اعلان کارشناس رسمی دادگستری،</p> <p>ب) برای معاملاتی که برآورد اولیه آنها، بیش از ۵ برابر معاملات کوچک باشد، فراخوان عمومی و ایجاب فقط یک</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در ماده (۶) مراجع تشخیص‌دهنده شرایط انحصار مشخص نشده و در عمل اجرای قانون را با مشکل مواجه می‌سازد.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>اصولاً کارشناس رسمی دادگستری با چنین تخصصی که شرایط انحصار را برای انواع کالا یا خدمات تشخیص دهد وجود ندارد.</b></p>	<p><b>شرایط انحصار</b></p> <p>۱. شرایط انحصار در معامله عبارت است از یگانه بودن متقاضی شرکت در معامله.</p> <p>شرایط انحصار، به یکی از طرق زیر تعیین می‌شود:</p> <p>الف) برای معاملاتی که برآورد اولیه آنها بیش از معاملات کوچک و حداکثر ۵ برابر آن باشد، با اعلان کارشناس رسمی دادگستری،</p> <p>ب) برای معاملاتی که برآورد اولیه آنها، بیش از ۵ برابر معاملات کوچک باشد، فراخوان عمومی و ایجاب فقط یک</p>	<p>(۶)</p>



ماده	پیش نویس	توضیحات	پیشنهادات
	متقاضی برای قبول تعهد، (پ) اعلان انجمن‌های صنفی و نظام‌های حرفه‌ای، برای خدمات پیمانکاری و مشاوره، (ت) اعلان هیئت وزیران برای کالاهایی که در انحصار دولت است.	<b>وزارت نفت</b> در شرایط انحصار برای معاملاتی که برآورد آنها حداکثر ۵ برابر معامله کوچک باشد (معادل ۲۵۰ میلیون ریال) اعلان نظر کارشناسان رسمی دادگستری الزامی اعلام گردیده است. با توجه به روند طولانی و تشریفات مربوطه الزام فوق موج اتلاف وقت و طولانی شدن مراحل انجام معامله خواهد بود. <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> با توجه به تنوع خدمات پیمانکاری و مشاوره مفاد بند «پ» ماده (۶) در مورد شرایط انحصار این موارد اشکال دارد؟	<b>قراردادی کارفرما)،</b> <b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> لازم است صدر ماده (۶) به شرح زیر اصلاح شود: ماده (۶) - انحصار به دو طریق احراز می‌شود: ۱. انحصار در موضوع معامله، ۲. انحصار در متقاضی انجام معامله. در ضمن بندهای «الف»، «ب» و «پ» ماده (۶) پیشنهادی واجد اشکال بوده و لازم است مسئولیت‌های موضوع این بندها به رئیس دستگاه اجرایی یا کمیته فنی و بازرگانی دستگاه اجرایی واگذار و بندهای مذکور اصلاح شوند.
(۷)	<b>شرایط اضطرار</b> ۱. شرایط اضطرار در معامله عبارت است از محدودیت زمانی برای انتخاب طرف معامله. ۲. موارد زیر مشمول شرایط اضطرار است: (الف) وقوع حوادث قهری نظیر جنگ، سیل، زلزله، طوفان، آتش‌سوزی‌های گسترده و مانند آنها، (ب) مواردی که در صورت تأخیر در انجام معامله، زیانی بیش از مبلغ معامله به کارفرما وارد شود، (پ) آن دسته از امور مربوط به دفاع یا امنیت ملی که اعلان عمومی آنها به صلاح نباشد، ۳. تشخیص شرایط اضطرار به یکی از طرق زیر احراز می‌گردد: (الف) در مواردی که از بودجه عمومی دولت یا شرکت‌های دولتی استفاده می‌شود، با پیشنهاد کمیسیون معاملات و	<b>سازمان بازرسی کل کشور</b> - در ماده (۷) مراجع تشخیص‌دهنده شرایط اضطرار مشخص نشده و در عمل اجرای قانون را با مشکل مواجه می‌سازد. <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> شرایط اضطراری در ماده (۷) نهاد حقوقی جدیدی در باب معاملات دولتی است که محل تأمل است. بهتر است در قالب ترک تشریفات پیش‌بینی شود. <b>ماده (۷)</b> - در متن این ماده، تعریف اضطرار بر مبنای محدودیت زمانی، صحیح نیست. ضمن آنکه بند «پ» از مصادیق محدودیت زمانی نیست، بلکه محرمانگی آن ملاک است. - در بند «پ» در خصوص طرق تشخیص اضطرار، مواردی که از منابع داخلی دستگاه‌های اجرایی استفاده می‌شود، معین نشده است. به‌ویژه که شرکت‌های دولتی در حال حاضر مکلف به	<b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> اصلاح است تشخیص موارد اضطرار در ماده (۷) پیشنهادی به هیئت وزیران و در معاملاتی که در استان‌ها انجام می‌شود به شورای فنی استان محدود شود و بندهای «الف» و «ب» ماده (۷) مذکور مورد اصلاح قرار گیرد.



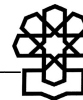
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	استفاده از روش هزینه - درآمد شده‌اند.	تصویب شورای عالی معاملات عمومی، ب) در مواردی که از بودجه استان‌ها تأمین می‌شوند، با تأیید کمیسیون معاملات و تصویب استاندار یا نماینده وی	
<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>مناقصه</b></p> <p>مناقصه (انتخاب بر پایه قیمت)، فرآیندی است که در آن تعهدات موضوع قرارداد به مناقصه‌گری که شرایط مقرر در اسناد مناقصه را احراز و <b>(متناسب‌ترین قیمت)</b> را پیشنهاد کرده باشد، واگذار می‌شود.</p> <p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی</b> <b>بند «۱» پیشنهادهای:</b> مناقصه (انتخاب بر پایه قیمت) فرآیندی است که در آن تعهدات موضوع قرارداد به مناقصه‌گری که شرایط مقرر در اسناد مناقصه را احراز و کمترین قیمت مناسب را پیشنهاد کرده باشد، واگذار می‌شود. مناسب‌ترین قیمت در آیین‌نامه معاملات عمومی تعریف می‌شود.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>نکر کمترین قیمت با قانون مناقصات مغایرت دارد، ضمن آنکه در مناقصات دو مرحله قیمت تراز شده براساس قیمت و امتیاز فنی ملاک مقایسه قرار می‌گیرد.</b></p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در بند «۱» ماده (۸) این فصل، مناقصه فرآیندی تعریف گردیده که در آن مناقصه‌گری که شرایط مقرر در اسناد مناقصه را احراز و «کمترین قیمت» را پیشنهاد نماید، موضوع قرارداد به آن واگذار خواهد شد. در بند «۲» همین ماده اعلام گردیده مناقصات براساس قانون برگزاری مناقصات انجام خواهد شد. در قانون برگزاری مناقصات برنده مناقصه بر مبنای «مناسب‌ترین قیمت» تعیین می‌گردد نه لزوماً «کمترین قیمت» از طرف دیگر انجام معامله از طریق مذاکره مسکوت مانده و از این حیث بندهای «۱» الی «۳» ماده (۸) با یکدیگر متناقض می‌باشند.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>مفاد بند «۲» ماده (۸) و بعضی از مواد طرح پیشنهادی از جمله مواد (۳)، (۴) و (۶) در انطباق با قانون برگزاری مناقصات قرار نمی‌گیرند. لازم است بند «۳» ماده (۸۹) اصلاح و برای زمانی که مورد معامله منحصر به فرد بوده یا طرف انجام معامله منحصر به فرد باشد انجام معامله به روش خاصی که در قانون پیش‌بینی می‌شود، صورت گیرد.</p>	<p><b>فصل ۳- فرآیند شکل‌گیری معاملات عمومی</b></p> <p><b>مناقصه</b></p> <p>۱. مناقصه (انتخاب بر پایه قیمت)، فرآیندی است که در آن تعهدات موضوع قرارداد به مناقصه‌گری که شرایط مقرر در اسناد مناقصه را احراز و کمترین قیمت را پیشنهاد کرده باشد، واگذار می‌شود.</p> <p>۲. مناقصات براساس «قانون برگزاری مناقصات» انجام می‌شود.</p> <p>۳. در معاملات کوچک یا در شرایط انحصار یا اضطرار، می‌توان معامله را از طریق مذاکره انجام داد.</p>	(۸)



ماده	پیش نویس	توضیحات	پیشنهادهات
		<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>تشریفات مناقصه و مزایده که در حال حاضر موضوع قانون برگزاری مناقصات و آیین نامه معاملات دولتی و قانون محاسبات و قوانین و مقررات متعدد دیگری است نیز روشن نشده است که محل اشکال است.</p> <p><b>ماده (۸)-</b> در این ماده به عبارت «مذاکره» اشاره شده ولی تعریف دقیقی از آن ارائه نشده است. بدیهی است مفهوم «مذاکره» به شکل فعلی، بسیار کلی، مبهم و قابل سوءاستفاده است.</p>	
(۹)	<p><b>مزایده</b></p> <p>۱. مزایده روشی است که در آن موضوع معامله به پیشنهاددهنده‌ای واگذار می‌شود که بیشترین قیمت را پیشنهاد کرده باشد.</p> <p>۲. در معاملات کوچک، مزایده به یکی از راه‌های زیر اجرا می‌شود:</p> <p>الف) مراجعه مأمور فروش به متقاضیان و فروش یا واگذاری موضوع مزایده به بیشترین بهای ممکن،</p> <p>ب) انتشار آگهی حراج و فروش یا واگذاری موضوع مزایده به بیشترین بهای ممکن در حضور متقاضیان،</p> <p>پ) براساس روش مذکور در بند «۳».</p> <p>۳. در معاملات بزرگ، فرآیند برگزاری مزایده به ترتیب زیر می‌باشد:</p> <p>الف) انتشار آگهی مزایده،</p> <p>ب) دریافت یا خرید اسناد ازسوی متقاضیان و تکمیل و تحویل آنها به مزایده‌گزار،</p> <p>پ) گشودن پاکت‌های پیشنهاد متقاضیان به ترتیب مقرر در مناقصات یک مرحله‌ای (موضوع ماده.... قانون برگزاری</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>برای انجام مزایده از نظر روش، مشخص نشده آیا مزایده هم به دو روش عمومی و محدود انجام می‌شود، با توجه به اینکه صرفه و صلاح عمومی دولت بعضاً از این طریق بهتر رعایت می‌شود.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>با توجه به مسکوت بودن روش مزایده در قانون برگزاری مناقصات روش مندرج در ماده (۹) می‌تواند به عنوان مکمل قانون مناقصات مورد استفاده قرار گیرد.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>لازم است ترکیب کمیسیون مزایده نیز در همین ماده تعیین گردد.</b></p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>بند «۵» ماده (۹) طرح موضوع تضمین شرکت در مزایده عنوان گردیده «از نوع تضامین نقدی» اولاً تعریفی از تضامین نقدی نشده ثانیاً این بند مغایر با آیین نامه تضمین برای معاملات دولتی است.</p>	<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی</b></p> <p><b>بند «۱» پیشنهادی:</b> مزایده روشی است که در آن موضوع معامله به پیشنهاددهنده‌ای واگذار می‌شود که بیشترین قیمت مناسب را پیشنهاد کرده باشد. مناسب‌ترین قیمت در آیین نامه معاملات عمومی تعریف می‌شود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>بندهای «۳»، «۴»، «۵»، «۶»، «۷» و «۸» ماده (۹) پیشنهادی از مصادیق آیین نامه‌ای است و اصلح است این بندها از متن طرح حذف و تصویب آن به هیئت محترم وزیران احاطه شود. در ضمن اصلح است در بند «۶» ماده (۹) تضمین معاملاتی که از طریق جزء ب بند «۲» ماده (۲) انجام می‌شود، تضمین نقدی باشد و تضمین در معاملاتی که از طریق فرآیند مزایده (مزایده عمومی) صورت می‌گیرد همان تضمین‌های آیین نامه اجرایی ماده (۶) قانون تنظیم بخشی از مقررات مالی دولت باشد.</p>



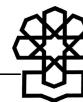
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>- بند «۲» قسمت «ب» ماده (۹)، آگهی حراج، از نظر حقوقی بین حراج و مزایده این تفاوت وجود دارد که در مزایده قسمت پایه از قبل تعیین می‌شود ولی در حراج قیمت پایه وجود ندارد بنابراین در استعمال این الفاظ باید دقت شود چون آثار حقوقی در پی دارد.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>تضمین نقدی یک نوع است و انواع ندارد.</b></p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>بند «۷» منظور از اضطرار در مزایده مشخص نیست و این بند می‌تواند تالی فاسد داشته باشد.</b></p>	<p>مناقصات) و واگذاری موضوع مزایده به پیشنهاددهنده‌ای که بیشترین قیمت را پیشنهاد کرده باشد.</p> <p>۴. اسناد مزایده حداقل شامل موارد زیر است: الف) داده‌های پایه مزایده، ب) موضوع مزایده و در صورت لزوم مشخصات فنی، استانداردها، نوع، کمیت و کیفیت آن، پ) برنامه زمانی مزایده، ت) ترتیب بازدید یا واریسی، ث) سایر اسنادی که به تشخیص مزایده‌گزار لازم باشد. داده‌های پایه مزایده حداقل شامل موارد زیر است: الف) نام و نشانی مزایده‌گزار، ب) نوع و مبلغ تضمین شرکت در مزایده، پ) محل، زمان و مهلت دریافت اسناد، تحویل پیشنهادها و گشایش آنها، ت) مدت اعتبار پیشنهادها، ث) سایر داده‌هایی که به تشخیص مزایده‌گزار لازم باشد.</p> <p>۵. تضمین شرکت در مزایده لازم است و باید از نوع تضامین نقدی باشد.</p> <p>۶. پاکت‌های قیمت در حضور شرکت‌کنندگان در مزایده گشوده می‌شود.</p> <p>۷. در شرایط انحصار یا اضطرار، مزایده را می‌توان از طریق مذاکره انجام داد.</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>وزارت نفت - ماده (۱۰) حذف شود.</b></p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۰) حذف شود.</b></p> <p>جزء الف) بند «۴» - عبارت استخدام در جزء الف بند «۴» ماده (۱۰) واجد ابهام است و می‌باید حذف شود.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در ماده (۱۰) بند «ث» چنین تصریح شود «انعقاد قرارداد با رعایت موازین و اصول و احکام کلی قراردادهای (اعم از خصوصی و عمومی)».</p> <p><b>اتاق بازرگانی صنایع و معادن تهران</b></p> <p>عبارت (موضوع جزء ت بند «۳») به «موضوع جزء ت بند «۲»» تبدیل شود.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>موارد اعلام شده در ماده (۱۰)، (۱۱) و (۱۲) (انتخاب پیمانکار بر مبنای کیفیت ارزش و مذاکره) از مصادیق بارز تناقض با قانون برگزاری مناقصات می‌باشد و به نظر می‌رسد به‌کارگیری این روش‌ها همزمان با قانون برگزاری مناقصات موجب سردرگمی و پیچیده شدن روند تصمیم‌گیری برای برگزاری مناقصه و عقد قرارداد خواهد شد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p><b>بند «۱» -</b> ضمن اینکه اصلح است مواد (۱۰)، (۱۱)، (۱۲) و (۱۳) تا (۲۷) از متن طرح حذف و تصویب آن به هیئت وزیران در قالب آیین‌نامه اجرایی قانون احاطه شود. در بند «۱» ماده (۱۰) لازم است انتخاب بر پایه کیفیت به متناسب بودن قیمت‌های پیشنهادی مرتبط شود.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>لازم است ترکیب کمیته فنی در همین ماه تعیین گردد. آیا همان کمیته فنی - بازرگانی است؟ و با متن قانون مناقصات فعلی نیز هماهنگ شود.</b></p> <p><b>توضیح بند «ث» احکام کلی قرارداد کدام است و کجا تعریف شده است؟</b></p>	<p><b>انتخاب بر پایه کیفیت</b></p> <p>انتخاب بر پایه کیفیت، روشی است که در آن معیار انتخاب طرف معامله، تنها کیفیت خدمات یا محصولات باشد.</p> <p>۱. انتخاب بر پایه کیفیت طی مراحل زیر انجام می‌شود:</p> <p>الف) تشکیل کمیته فنی، جز در معاملات کوچک،</p> <p>ب) فراخوان عمومی یا ارسال دعوتنامه برای اشخاص صلاحیت‌دار به همراه مشخصات کلی موضوع معامله و برنامه زمانی، معیارهای انتخاب و اهمیت وزنی آنها و روش انتخاب و اعلام برنده،</p> <p>پ) دریافت پیشنهادهایی که حداقل شامل شرح تفصیلی موضوع کار، روش انجام کار، تخصص و تجربیات پیشنهاددهنده، و روش محاسبه حق‌الزحمه خواهد بود،</p> <p>ت) انتخاب گزینه‌ای امکانپذیر که بالاترین امتیاز کیفیت را به تشخیص کمیته فنی کسب نموده باشد.</p> <p>ث) انعقاد قرارداد با رعایت احکام کلی قراردادهای عمومی.</p> <p>۲. انتخاب گزینه یا گزینه‌های برتر (موضوع جزء ت بند «۳») را می‌توان از طریق برگزاری مسابقه بین متقاضیان، نظیر مسابقه معماری، توسط یک هیئت داورى انجام داد.</p> <p>۳. انتخاب بر پایه کیفیت در موارد زیر مجاز است:</p> <p>الف) استخدام کارشناسان حقیقی برای پژوهش، مشاوره، حسابرسی، برنامه‌ریزی، تهیه استانداردها و ضوابط، کنترل کیفیت، کنترل‌های مهندسی، نمونه‌سازی، بازرسی فنی، مهندسی ارزش و مانند آنها،</p> <p>ب) انجام کارهای هنری، آموزشی، پرورشی و مشاوره درمانی و روانشناختی.</p>	<p>(۱۰)</p>



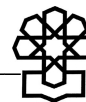
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۱) حذف شود. جزء الف بند «۳» - لازم است در جزء الف بند «۳» ماده (۱۱) بعد از عبارت «اسناد مناقصه» عبارت «مزایده» نیز اضافه شود.</p>	<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران تعاریف به‌کار برده شده نظیر در «کارکرد» بهتر است با اصطلاحات معمول در مهندسی ارزش نظیر هزینه با توجه به طول عمر (Lifecycle cost) و نظایر آن جایگزین شود</p> <p>وزارت نفت</p> <p>موارد اعلام شده در ماده (۱۰)، (۱۱) و (۱۲) (انتخاب پیمانکار بر مبنای کیفیت ارزش و مذاکره) از مصادیق بارز تناقض با قانون برگزاری مناقصات می‌باشد و به نظر می‌رسد به‌کارگیری این روش‌ها هم‌زمان با قانون برگزاری مناقصات موجب سردرگمی و پیچیده شدن روند تصمیم‌گیری برای برگزاری مناقصه و عقد قرارداد خواهد شد.</p> <p>دفتر مطالعات حقوقی</p> <p>ماده (۱۱) - سؤال اساسی در خصوص قواعد مندرج در این ماده این است که آیا مطالب پیش‌بینی شده در بند «ب» ماده حاضر در ارزیابی فنی در مناقصه (به معنای موجود)، انجام نمی‌شود؟ در فرض مثبت بودن پاسخ، سؤال دیگر این خواهد بود که تقسیم‌بندی‌های مندرج در این پیش‌نویس برای چه منظوری انجام شده است؟ بدیهی است عدم ارائه پاسخ مناسب به این سؤالات، موجب سردرگمی و در نهایت بروز فساد بیشتر خواهد شد.</p>	<p>انتخاب بر پایه ارزش</p> <p>۱. انتخاب بر پایه ارزش، روشی است که در آن گزینه‌ای برگزیده می‌شود که نسبت کارکرد به هزینه آن بیشتر باشد؛ کارکرد شامل کیفیت، ارزش زمان، کارآیی، ایمنی و مانند آن می‌باشد.</p> <p>۲. در روش انتخاب بر پایه ارزش، کلیه مراحل برگزاری و ترتیب گشایش پیشنهادهای مطابق با قانون برگزاری مناقصات، به‌صورت دو مرحله‌ای انجام می‌شود.</p> <p>۳. مقررات ویژه انتخاب بر پایه ارزش به شرح زیر می‌باشد: الف) عوامل کارکرد، روش تقویم عوامل کیفیت به ارزش مالی و اهمیت وزنی هر عامل، باید در اسناد مناقصه، ارائه شده باشد.</p> <p>ب) در مرحله ارزیابی فنی پیشنهادهای، کمیته فنی موظف است، پیشنهادهای فنی مناقصه‌گران را بررسی و امتیازهای هر یک از عوامل کارکرد را تعیین و براساس روش اعلام شده، به ارزش مالی تقویم نماید.</p> <p>پ) در مرحله ارزیابی مالی، پیشنهادهایی که بالاترین نسبت ارزش مالی به هزینه را داشته باشند، به‌عنوان گزینه‌های برتر رتبه‌بندی می‌شوند.</p>	(۱۱)
	<p>وزارت نفت</p> <p>موارد اعلام شده در ماده (۱۰)، (۱۱) و (۱۲) (انتخاب پیمانکار بر مبنای کیفیت ارزش و مذاکره) از مصادیق بارز تناقض با قانون برگزاری مناقصات می‌باشد و به نظر می‌رسد به‌کارگیری این روش‌ها هم‌زمان با قانون برگزاری مناقصات موجب</p>	<p>انتخاب از طریق مذاکره</p> <p>۱. انتخاب از طریق مذاکره روشی است که در آن، طرف معامله از طریق مذاکره انتخاب می‌شود.</p> <p>۲. در معاملات بزرگ، جز در شرایط انحصار و اضطرار، استفاده از روش انتخاب از طریق مذاکره ممنوع است. مگر</p>	(۱۲)



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>۲. در معاملات بزرگ، جز در شرایط انحصار و اضطرار، استفاده از روش انتخاب از طریق مذاکره ممنوع است. مگر آنکه موضوع آن، تعمیر، توسعه یک طرح (تکمیل) نیمه‌ساخته یا خرید قطعات مکمل و مانند آنها باشد.</p> <p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۲) حذف شود</p> <p>در جزء ۲ ماده (۱۲) لازم است «فروش» نیز مد نظر قرار گیرد، در ضمن در جزء مذکور چگونگی ارائه گزارش توجیهی طرح نیمه‌ساخته مشخص نشده و مرجع مسئول در این خصوص معین نیست. در ضمن در جزء ب بند «۳» ماده (۱۲) اعضای کمیسیون واجد ابهام است و لازم است عبارت «معاملات» به انتهای جزء مذکور اضافه شود.</p>	<p>سردرگمی و پیچیده شدن روند تصمیم‌گیری برای برگزاری مناقصه و عقد قرارداد خواهد شد.</p> <p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>بند «۲» - ذکر «توسعه یک طرح نیمه‌ساخته» در این ماده تالی فاسد دارد و می‌تواند همه طرح‌های توسعه را شامل شود و مجوزی برای واگذاری طرح‌ها از طریق مذاکره شود. کلماتی نظیر «قطعات مکمل» و «مانند آنها» نیز دامنه وسیعی دارد و بهتر است حذف شود.</p> <p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>۳. الف) لازم است «مراجع مربوط» تعریف شود منظور چه مرجعی می‌باشد؟</p> <p>اتاق بازرگانی... تهران</p> <p>— اجازه انتخاب از طریق مذاکره برای توسعه یک طرح نیمه‌ساخته، می‌تواند مورد تفسیر موسع قرار گیرد.</p>	<p>آنکه موضوع آن، تعمیر، توسعه یک طرح نیمه‌ساخته یا خرید قطعات مکمل و مانند آنها باشد.</p> <p>۳. در صورت استفاده از این روش، رعایت مقررات و ترتیبات زیر الزامی است:</p> <p>الف) تهیه گزارش توجیهی کارفرما از دلایل احراز انحصار یا اضطرار و تأیید مراجع مربوط،</p> <p>ب) تصویب همه اعضای کمیسیون،</p> <p>پ) تنظیم صورتجلسه‌ای حاوی پیشنهاد متقاضی معامله و نتیجه مذاکرات به انضمام متن موافقتنامه، مستندات قراردادی و ضمائم آنها،</p> <p>ت) مستندسازی و اطلاع‌رسانی قرارداد، جز در موارد امنیتی (موضوع بند «۳»، ماده (۶))،</p>	
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۳) حذف شود.</p>	<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>بند «۲» قیمت معادل و قیمت ثابت تعریف نشده است.</p> <p>وزارت نفت</p> <p>انواع قراردادهای اشاره شده در این فصل متناسب با شرایط کار ملاک عمل قرار گرفته و در حال حاضر نیز اسناد مناقصه و قرارداد بر همین اساس منعقد می‌گردد. در مورد قرارداد درصد بهبود لازم است «ملاک بهبود ارزش» تعیین شود که در قالب</p>	<p>فصل ۴- روش‌های پرداخت تعهدات مالی</p> <p>قرارداد مقطوع</p> <p>۱. قراردادی است که مبلغ قرارداد به صورت مقطوع (یک قلم) معین شده باشد.</p> <p>۲. قرارداد مقطوع می‌تواند به روش «قیمت معادل» یا قیمت ثابت منعقد شود.</p>	(۱۳)



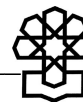
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>حقوقی قابل تفسیر و تبیین باشد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>فصل چهارم راجع به روش‌های پرداخت تعهدات مالی (مواد (۱۳) تا (۱۸)) چندان ضروری نیست و برخی موارد مانند موضوعات مواد (۱۶) و (۱۸) چندان کاربردی ندارد.</p> <p><b>ماده (۱۳)</b> - در این ماده عبارات «قیمت مقطوع»، «قیمت معادل» و «قیمت ثابت»، تعریف نشده‌اند. ضروری است نسبت به تعریف این عبارات اقدام شود.</p>		
<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>قرارداد قیمت واحد</b></p> <p>قرارداد قیمت واحد، قراردادی است که مبلغ قرارداد به تفکیک ریزاقلام و ردیف‌های جداگانه و مقدار و قیمت واحد مربوطه شده باشد و کارفرما، به نسبت ایفای اقلام موضوع قرارداد، تعهدات مالی و قراردادی خود را انجام می‌دهد، حقوق مالی و غیرمالی وی را پرداخت می‌کند.</p> <p><b>بند «۲» -</b> پس از «قیمت‌های پایه» جمله «با احتساب ضرایب متعلقه و ضریب پیشنهادی» افزوده شود.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۱»:</b> حقوق غیرمالی مشخص نیست و تعریف نشده است.</p> <p><b>ماده (۱۴) - بند «۱» -</b> در سطر دو، کارفرما حقوق مالی و غیرمالی را پرداخت می‌کند (حقوق غیرمالی) که قابل پرداخت نمی‌باشد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۱) حذف شود</b></p> <p>- برای عبارت «قیمت ثابت» در بندهای «۳» و «۴» ماده (۱۴) تعریف مشخصی ارائه نشده است و در صورت عدم پیش‌بینی تعریف برای این عبارات در اجرا مشکلاتی فراهم خواهد شد.</p> <p><b>بند «۴» -</b> (این بند به دوره انجام کار کمتر از یک‌سال و پیش‌بینی افزایش هزینه‌ها در این دوره در پیشنهاد قیمت اشاره شده است. تکلیف افزایش هزینه‌ها در صورت تطویل زمان اجرای کار در اکثر قریب به اتفاق پروژه‌ها مصداق دارد اشاره نشده است. باید تکلیف جبران افزایش هزینه‌ها پس از مدت مندرج در قراردادها روشن شود.</p>	<p><b>قرارداد قیمت واحد</b></p> <p>۱. قرارداد قیمت واحد، قراردادی است که مبلغ قرارداد به تفکیک اقلام تعهد معین شده باشد و کارفرما، به نسبت ایفای اقلام تعهد، حقوق مالی و غیرمالی وی را پرداخت می‌کند.</p> <p>۲. در قرارداد قیمت واحد، تعهدات مالی کارفرما، براساس قیمت‌های پایه‌ای که در پیشنهاد منجر به معامله آمده، محاسبه می‌شود.</p> <p>۳. قرارداد قیمت واحد به روش «قیمت معادل» منعقد می‌شود.</p> <p>۴. در صورتی که دوره انجام کار کمتر از یک سال یا تغییرات هزینه‌ها طی دوره انجام کار، در پیشنهاد منجر به معامله، لحاظ شده باشد، قرارداد قیمت واحد را می‌توان براساس قیمت ثابت منعقد نمود.</p>	(۱۴)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
		<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>انواع قراردادهای اشاره شده در این فصل متناسب با شرایط کار ملاک عمل قرار گرفته و در حال حاضر نیز اسناد مناقصه و قرارداد بر همین اساس منعقد می‌گردد. در مورد قرارداد درصد بهبود لازم است «ملاک بهبود ارزش» تعیین شود که در قالب حقوقی قابل تفسیر و تبیین باشد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p><b>ماده (۱۴)</b> - در این ماده منظور از عبارت «حقوق غیرمالی» مشخص نیست.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۱) حذف شود</b></p> <p>عبارت «غیرمالی» در ماده (۱۴) واجد ابهام است و باید حذف شد.</p>
(۱۵)	<p><b>قرارداد براساس زمان</b></p> <p>۱. قرارداد براساس زمان، قراردادی است که پرداخت‌ها براساس زمان یا دوره ایفای تعهد پرداخت می‌شود.</p> <p>۲. در قراردادهای پژوهشی و مشاوره، برآورد مبلغ قرارداد براساس زمان را می‌توان برحسب «نفر - روز» یا «نفر - ماه»، یا بدون احتساب هزینه‌های بالاسری و هزینه‌های غیرمستقیم، تعیین نمود.</p> <p>۳. در قراردادهای اجاره، که براساس زمان منعقد می‌شوند باید موضوع اجاره، هزینه‌های مستقیم و غیرمستقیم، روش استفاده از مستأجره و تعهدات هر یک از طرفین نسبت به هزینه‌های بهره‌برداری و نگهداری تعیین شود.</p>	<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p><b>ماده (۱۵)</b> - در این ماده منظور از عبارت «عین مستأجره» مشخص نیست؟ ضمن آنکه در قراردادها براساس زمان، آنچه مهم است، میزان و حجم فعالیت‌های انجام شده در یک دوره زمانی است و صرف زمان، ملاک نیست.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۵) حذف شود.</b></p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- در بند «۳» ماده (۱۵)، طبق قانون مدنی (ماده (۴۶۸)) معین بودن مدت اجاره شرط صحیح بودن عقد اجاره است والا عقد اجاره باطل می‌شود ضمناً مناسب است بجای کلمه مستأجره «عین مستأجره» آورده شود.</p>
(۱۶)	<p><b>قرارداد درصد هزینه</b></p> <p>۱. قراردادی است که در آن کارفرما، علاوه بر پرداخت هزینه‌های انجام شده، درصدی از هزینه مزبور را، به طرف قرارداد پرداخت می‌کند.</p> <p>۲. در قرارداد درصد هزینه، حداکثر تغییرات مجاز ۱۰</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های... صنعتی ایران</b></p> <p><b>در این نوع قراردادها معمولاً برآورد دقیق نیست. حال چنانچه تغییرات بیش از ۱۰ درصد شود، تکلیف چیست؟</b></p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۱۶) طرح، همان پیمان مدیریت است که به نظر می‌رسد رعایت آیین‌نامه مربوطه که توسط مرجعی مشخص تدوین و به تصویب می‌رسد، الزامی است.</p>



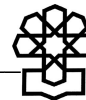
ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
	درصد است.	<b>دفتر مطالعات حقوقی</b> ماده (۱۶)- در این ماده نوع و تیپ قراردادهای درصد هزینه، احصا و تعریف نشده است. به‌علاوه مشخص نیست که وجود تغییرات مجاز ۱۰ درصد، به چه دلیلی است و چرا در انواع دیگر قراردادها این میزان لحاظ نشده است؟	
(۱۷)	<b>قرارداد درصد درآمد</b> ۱. قراردادی است که متعهد در ازای ایفای تعهداتش درصدی از درآمد طرح یا محصول را از کارفرما دریافت می‌کند. ۲. درصد درآمد در قراردادهای پیمانکاری، مشاوره، پژوهشی و اجاره مجاز است.	<b>انجمن صنفی شرکت‌های... صنعتی ایران</b> <b>به‌نظر می‌رسد منظور قراردادهای فاینانس می‌باشد. ضمناً قراردادهای پژوهش الزاماً منجر به بهره‌برداری نمی‌شود تا درصدی به پژوهشگر داده شود و یا ممکن است از پایان کارهای پژوهشی تا شروع و به بهره‌برداری رسیدن آن چند سال به درازا بکشد.</b> <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> ماده (۱۷)- باید توجه داشت که قراردادهای BOT نیز در زمره قرارداد درصد درآمد قرار می‌گیرند، اما در متن این ماده، به نام آنها اشاره نشده است. این نوع قراردادها معمولاً قراردادهای بهره‌برداری هستند.	وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۷) حذف شود  سازمان بازرسی کل کشور - ماده (۱۷) نوعی پیمان مشارکت است که در بند «۲» آن، درصد باید تابع آیین‌نامه خاص گردد.
(۱۸)	<b>قرارداد درصد بهبود</b> ۱. قراردادی است که در آن درصدی از بهبود ارزش ازسوی کارفرما، به متعهد پرداخت می‌شود. ۲. شرط درصد بهبود در قراردادهای پیمانکاری و پیمانکاری عمومی، اعم از آنکه به‌صورت مقطوع یا قیمت واحد منعقد شده باشد، مجاز است.		وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۸) حذف شود. ماده (۱۸) پیشنهادی به‌خصوص بند «۲» آن واجد ابهام است. - ماده (۱۸) بند «۲» «شرط درصد...» لازم است اشاره به آیین‌نامه یا مقرراتی بشود که توسط مرجعی مشخص تهیه و تصویب و لازم‌الاجرا گردد.
(۱۹)	<b>فصل ۵- انواع تعهدات اجرایی</b>  <b>پیمانکاری و پیمانکاری عمومی</b> ۱. پیمانکاری، قراردادی است که به‌منظور ساخت،	<b>وزارت نفت</b> در تعریف پیمانکاری اشاره‌ای به سایر قراردادها از جمله	



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>انجمن صنفی شرکت‌های... صنعتی ایران</p> <p>بند «۳»: در سطر آخر بعد از کلمه (مناقصه) پیشنهاد می‌شود: (ترک تشریفات مناقصه) و (مناقصه محدود) افزوده شود.</p> <p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۱۹) حذف شود. جزء ۳ ماده (۱۹) واجد ابهام است.</p> <p>سازمان بازرسی کل کشور</p> <p>- در ماده (۱۹) بند «۲» خدمات طراحی را در پیمانکاری عمومی آورده که با توجه به لزوم تفکیک امر طراحی و محاسبه و نظارت از اجرا، بهتر است این کلمه حذف و از واگذار صفر تا صد امور به پیمانکار واحد، تحت هر عنوان ممانعت شود.</p>	<p>قراردادهای خدماتی و تعمیراتی نشده است. به عبارت دیگر این تعریف جامع و مانعی برای پیمانکاری نیست و خدمات دیگر از شمول پیمانکاری خارج شده است.</p> <p>انجمن صنفی شرکت‌های... صنعتی ایران</p> <p>انتخاب براساس ارزش معمولاً برای خدمات مهندسی ارزش مصداق دارد که باید پس از عقد قرارداد با پیمانکار صورت پذیرد. بنابراین انتخاب پیمانکار یا پیمانکار عمومی براساس روش ارزش موضوعیتی ندارد.</p> <p>دفتر مطالعات حقوقی</p> <p>۱. پیمانکاری با توجه به نظام حقوقی موجود حاکم بر پیمان‌های دولتی محدود به موارد و ضوابط محدود مندرج در ماده (۱۹) نیست. بهتر است تجربه شده فعلی پیمانکاری و به‌ویژه نظام فنی و اجرایی طرح‌های عمرانی کشور و شرایط عمومی پیمان و انواع پیمان‌ها را حفظ کنیم.</p> <p>۲. انتخاب بر پایه کیفیت و بر پایه ارزش که در مواد (۱۹)، (۲۰)، (۲۳) و (۲۴) پیش‌بینی شده است مبهم و نارساست و باید جداگانه روشن شود و تشریفات آنها دقیقاً بیان گردد فقدان ضوابط لازم موجب سوءاستفاده مالی می‌شود.</p>	<p>آماده‌سازی، نصب، راه‌اندازی و بهره‌برداری به صورت جداگانه یا توأم انجام شود.</p> <p>۲. پیمانکاری عمومی، قراردادی است که در آن انجام خدمات طراحی، تدارکات، ساخت، نصب و آماده‌سازی برای بهره‌برداری و راه‌اندازی آزمایشی به صورت توأم به یک پیمانکار واگذار و ارجاع اجزای کار نظیر خدمات پیمانکاری و مشاوره از سوی پیمانکار عمومی انجام می‌شود.</p> <p>۲. انتخاب پیمانکار و پیمانکار عمومی، جز در شرایط اضطرار و انحصار، از طریق مناقصه و انتخاب بر پایه ارزش مجاز است.</p>	
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۲۰) حذف شود.</p>	<p>وزارت نفت</p> <p>ماده (۲۰) درخصوص نحوه انتخاب مشاور در تناقض با آیین‌نامه اجرایی انتخاب مشاور می‌باشد. روش مندرج در آیین‌نامه اجرایی نحوه انتخاب مشاور (بند «ه») ماده (۲۹) قانون برگزاری مناقصات) جامع و عملی‌تر می‌باشد. هر چند که مفاد بند</p>	<p>مشاوره</p> <p>۱. مشاوره، مجموعه خدماتی است که موضوع اصلی آنها برنامه‌ریزی، تهیه و تحلیل آماری، تدوین استراتژی‌های سازمانی و فراسازمانی، مطالعات آمایش سرزمین، امکان‌سنجی، طراحی مفهومی، طراحی پایه، طراحی</p>	(۲۰)



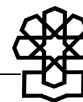
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی</p> <p>عبارت «قراردادهای کوچک» در بندهای «۲» و «۳» ماده (۲۰) واجد اشکال و ابهام است و منظور از آن مشخص نیست.</p>	<p>مزبور نیز واجد تناقض با مفاد قانون برگزاری مناقصات می‌باشد.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های... صنعتی ایران</b></p> <p><b>در بند «۲» این ماده، به یکی از روش‌های مندرج در فصل ۵ اشاره شده است که از یک یا دو حالت خارج نیست درحالی که انتخاب مشاور روش‌های متعددی دارد که در آیین‌نامه مصوب هیئت وزیران و در ارتباط با قانون مناقصات پیش‌بینی شده است. همچنین در این ماده به انتخاب مشاور براساس ارزش اشاره شده است درحالی که در انتخاب به روش ارزش، عملاً انتخاب براساس مناقصه پیش‌بینی شده در صورتی که طبق قانون مناقصات ارجاع کار به مهندسان مشاور از انجام مناقصات مستثنا شده‌اند.</b></p> <p><b>در بند «ث» پیشنهادهای مربوط به شرح خدمات، اطلاعات و تسهیلات که باید از طرف کارفرما تأمین شود نمی‌تواند در پاکت فنی پیشنهاد مشاور گنجانیده شود. در این پاکت معمولاً اطلاعات مربوط به مشاور ارائه می‌شود.</b></p>	<p>تفصیلی، سازماندهی، خدمات نرم‌افزاری، کنترل‌های فنی و مهندسی، مستندسازی، ارزشیابی، بررسی‌های اقتصادی، اجتماعی، فرهنگی و زیست‌محیطی، خدمات حقوقی و قراردادی و نظایر آن باشد.</p> <p>۲. انعقاد قراردادهای کوچک مشاوره، با هر یک از روش‌های موضوع فصل پنجم این قانون، مجاز است.</p> <p>۳. در قراردادهای تا سقف ۵ برابر قراردادهای کوچک، استفاده از روش انتخاب بر پایه کیفیت و در قراردادهایی که مبلغ آنها بیشتر باشد، استفاده از روش انتخاب بر پایه ارزش مجاز است.</p> <p>۴. پیشنهاد فنی مشاور در یک پاکت مستقل، باید حاوی حداقل اطلاعات و اسناد زیر باشد:</p> <p>الف) نام، مشخصات و اطلاعات حقوقی و ثبتی،</p> <p>ب) گواهینامه‌های تخصصی و حرفه‌ای،</p> <p>پ) فهرست اسامی متخصصان و کارشناسان پروژه، تحصیلات و تجربیات آنها،</p> <p>ت) برآورد تعداد و ترکیب نیروی انسانی مورد نیاز، روش و برنامه کار،</p> <p>ث) پیشنهادهای مربوط به شرح خدمات و نیز اطلاعات و تسهیلاتی که از سوی کارفرما باید تأمین شود،</p> <p>ج) سایر اطلاعاتی که در استعلام کارفرما درخواست شده است.</p> <p>۵. پیشنهاد مالی که در روش انتخاب بر پایه ارزش، همزمان و در روش انتخاب بر پایه کیفیت، پس از توافق بر روی شرح خدمات و روش انجام کار ارسال می‌گردد، باید حاوی اطلاعات و اسناد زیر باشد:</p> <p>الف) روش محاسبه حق‌الزحمه،</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
		ب) روش و مراحل دریافت حق‌الزحمه، پ) نحوه تقسیم وظایف و تسهیم درآمد در قراردادهایی که دو یا چند مشاور، طی توافقنامه همکاری به‌صورت مشترک، قبول تعهد می‌نمایند.	
وزارت امور اقتصاد و دارایی این ماده از مواد آیین‌نامه‌ای است. حذف شود.	<b>اتاق بازرگانی...تهران</b> در بند «۱»، تعریف «قرارداد خرید» به‌نظر کامل نمی‌رسد.  <b>وزارت نفت</b> ماده (۲۱) در ارتباط با موضوع خرید در قانون برگزاری مناقصات و آیین‌نامه‌های اجرایی آن به‌صورت کامل‌تر عنوان گردیده است.  <b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> «قراردادهای خرید بزرگ» در بند «۳» ماده (۲۱) واجد ابهام است. - لازم است در بند «۴» ماده (۲۱) عبارت «مذاکره» به‌عبارت «انتخاب» تغییر یابد.  <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> روش انجام معاملات خرید کوچک در بند «۴» ماده (۲۱) به‌نحو اختیاری بیان شده است که می‌تواند مورد سوءاستفاده قرار گیرد.  <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> ماده (۲۱) - باید توجه داشت که عمل خرید، شامل خرید خدمات نیز می‌شود، اما در متن این ماده اشاره‌ای به آن نشده است.	<b>خرید</b> ۱. قراردادهایی که به‌منظور تهیه و تدارک کالاهایی که ساخته یا تولید می‌شوند، منعقد شوند، جز مواردی که سفارش‌دهنده تعهد بنماید که بخش عمده‌ای از مواد لازم برای ساخت یا تولید آن کالا را تهیه کند، در این قانون قرارداد خرید محسوب می‌شود. ۲. خرید سرمایه شرکت‌های سهامی، تضمین‌های سرمایه‌گذاری، اوراق بهادار، اسناد قابل انتقال، خرید نیروی برق، یا قراردادهایی که قسمت اعظم تعهدات طرفی که کالا را تهیه می‌کند، ناظر بر ارائه نیروی کار یا خدمات دیگر باشد، تابع مقررات مربوط به قرارداد خرید در این قانون نیستند. ۳. قراردادهای خرید بزرگ، جز در شرایط انحصار و اضطرار، باید از طریق مناقصه منعقد شود. ۴. معاملات خرید کوچک را می‌توان از طریق استعلام، مذاکره، یا مناقصه منعقد نمود.	(۲۱)
وزارت امور اقتصادی و دارایی ماده (۲۲) حذف شود.	<b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>بند «۱»:</b> در سطر اول در این ماده به (پرداخت تعهدات مالی) اشاره شده است درحالی که مدیریت ساخت بخشی از وظایف	<b>مدیریت ساخت</b> ۱. مدیریت ساخت، قراردادی است که در آن مسئولیت مدیریت بر انجام کار، انتخاب یا استخدام عوامل انجام کار،	(۲۲)



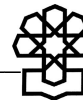
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
<p>اتاق بازرگانی... تهران</p> <p>در بند «۲»: عبارت «یا انتخاب بر پایه ارزش» به «با انتخاب بر پایه ارزش» تبدیل شود.</p>	<p><b>کارفرما را به عهده داشته و بودجه‌ای در اختیار ندارد تا تعهدات مالی را پرداخت نماید.</b></p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>ماده (۲۲) در ارتباط با موضوع مدیریت ساخت، در قانون برگزاری مناقصات و آیین‌نامه‌های اجرایی آن به صورت کامل‌تر عنوان گردیده است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>قرارداد مهندس ارزش در ماده (۲۴) مبهم و نارساست و زمینه اجرایی ندارد.</p>	<p>پرداخت تعهدات مالی به عوامل انجام کار، انجام تمام یا بخشی از وظایف کارفرمایی، از سوی متعهد برعهده گرفته می‌شود.</p> <p>۲. روش انجام معامله در قرارداد مدیریت ساخت، جز در شرایط اضطرار و انحصار، مناقصه یا انتخاب بر پایه ارزش است.</p> <p>۳. قراردادهای خدمات مدیریت، بدون پذیرش مسئولیت پرداخت تعهدات مالی به عوامل انجام کار، مشاوره محسوب و براساس مقررات مربوط به قراردادهای مشاوره منعقد می‌شوند.</p>	
	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>ماده (۲۲) در ارتباط با موضوع پژوهش در قانون برگزاری مناقصات و آیین‌نامه‌های اجرایی آن به صورت کامل‌تر عنوان گردیده است.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۲» - هیئت ارزیابی پیشنهادها، چند نفر و چگونه و توسط چه کسی انتخاب می‌شوند؟</b></p>	<p><b>پژوهش</b></p> <p>۱. خدمات پژوهشی، مطالعات و بررسی‌هایی است که به منظور گسترش حوزه دانش بشری، کشف، نمونه‌سازی، الگوسازی، ایجاد محصولات جدید، پژوهش در عرصه علوم و فنون نوین و مانند آنها انجام می‌شود.</p> <p>۲. قرارداد پژوهشی را می‌توان به صورت قیمت ثابت یا براساس زمان منعقد نمود.</p> <p>۳. روش انجام معامله در قراردادهای پژوهشی، انتخاب بر پایه کیفیت یا انتخاب بر پایه ارزش است.</p>	(۲۳)
<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>ماده (۲۴) حذف شود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصادی و دارایی</b></p> <p>ماده (۲۴) حذف شود.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>ماده (۲۴) در ارتباط با موضوع مهندسی ارزش در قانون برگزاری مناقصات و آیین‌نامه‌های اجرایی آن به صورت کامل‌تر عنوان گردیده است.</p>	<p><b>مهندسی ارزش</b></p> <p>۱. مهندسی (مدیریت) ارزش، روشی است که با استفاده از فنون تحلیل ارزش، با رویکردی منظم، برنامه کار و عملیاتی منسجم، با صرف حداقل هزینه دوره عمر، کارکردهای مطلوب و کیفیت مناسب را با ارائه پیشنهادهای بهبود ارزش تأمین می‌نماید.</p>	(۲۴)



پیشنهادهای	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در بند ۳ ماده (۲۴) - تعداد و نحوه شکل‌گیری هیئت ارزیابی پیشنهادها معلوم نیست.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p><b>ماده (۲۴)</b> - در متن این ماده از عبارت «هیئت ارزیابی پیشنهادها» صحبت شده در حالی که هیچ تعریفی از آن ارائه نشده است.</p>	<p>۲. پیشنهاد بهبود ارزش، پیشنهادی است که نسبت کارکرد و کیفیت را به هزینه افزایش دهد.</p> <p>۳. انتخاب و انعقاد قرارداد با مشاور مهندسی ارزش و پیشنهادهای تغییر به روش مهندسی ارزش از سوی هیئت موسوم به هیئت ارزیابی پیشنهادها متشکل از کارشناسان متخصص در موضوع معامله، بررسی و تصویب می‌شود.</p> <p>۴. قرارداد مهندسی ارزش می‌تواند به صورت درصد بهبود، قیمت ثابت یا قرارداد براساس زمان منعقد شود.</p> <p>۵. انجام خدمات مهندسی ارزش از سوی اشخاصی مجاز است که دارای گواهینامه بین‌المللی یا داخلی برای ارائه این‌گونه خدمات باشند.</p>	
<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>بند «۳» ماده (۲۵)، استعمال کلمه مجرمان صحیح نیست زیرا ابطال و جبران ضرر و زیان نوعی ضمانت اجرای حقوقی است و بهتر است کلمه مرتکبان یا مرتکب با متخلف آورده شود در مورد قصور (که نوعی کوتاهی غیرعمدی است) این ماده راه‌حل ندارد.</p> <p>در بند «۴» ماده (۲۵)، چون اختلاس و تطمیع علاوه بر تخلف اداری در صورت ارتکاب آن توسط کارمند دولت یا سازمان‌های عمومی و (نهاد و مؤسسه عمومی غیردولتی)، وصف کیفی هم دارد، بنابراین عبارت به واسطه تخلفات مذکور عبارت جرائم و تخلفات مذکور نیز افزوده شود.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۳» - ضروریان چگونه و توسط چه کسانی مشخص می‌شود؟</b></p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۲۵) بندهای «۳» و «۴»، مرجع تشخیص و بطلان معاملات معلوم نگردیده و همچنین مشخص نیست در فاصله بین شکایت و اتخاذ تصمیم از طرف این مراجع، تکلیف طرح و معامله چگونه خواهد بود.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>می‌بایست از نظر حقوقی جایگاه کارفرمایان عمومی (مندرج در</p>	<p><b>فصل ۶- تمهیدات معاملات عمومی</b></p> <p><b>سلامت معامله</b></p> <p>۱. کارفرمایان عمومی و نمایندگان آنها باید کلیه معاملات را با رعایت صرفه و صلاح عمومی انجام دهند.</p> <p>۲. کارفرمایان عمومی موظفند، تمهیدات لازم را، جز در شرایط انحصار و اضطرار، برای رقابت بین عرضه‌کنندگان خدمات و محصولات فراهم آورند.</p> <p>۳. در معاملات عمومی، تبعیض در ارائه اطلاعات یا ترتیب قبول پیشنهادها یا تعیین طرف معامله، در مناقصه، مزایده، انتخاب بر پایه کیفیت و انتخاب بر پایه ارزش، به نحوی که موجب امتیازی برای یک یا چند متقاضی در گرفتن کار یا انعقاد قرارداد شود، ممنوع است و چنانچه قراردادی به این ترتیب منعقد شده باشد، ابطال و در صورت ثبوت تقصیر، مجرمان باید ضروریان وارده به متقاضیان و دستگاه را</p>	(۲۵)



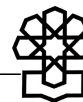
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>وزارت امور اقتصادی و دارایی ماده (۲۵) حذف شود</p>	<p>ماده (۲۵) روشن باشد و مشخص گردید به چه کسانی کارفرمایان عمومی اطلاق می‌شود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>صرفنظر از وجود اشکال انشایی در ماده (۲۵) پیشنهادی و مشخص نبودن کارفرمایان عمومی و... لازم است چگونگی تعیین زیان‌های وارده و مرجع تعیین آن و چگونگی جبران ضرروزیان در متن ماده (۲۵) پیش‌بینی و به تصویب برسد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>۱. موارد مذکور در ماده (۲۵) راجع به سلامت معامله کلی‌گویی و غیردقیق است، باید جنبه عملیاتی به‌خود بگیرند و حداقل به آیین‌نامه اجرایی محول شوند. ضمناً قوانین متعددی در مورد سلامت معاملات دولتی مثل قانون منع مداخله کارکنان در معاملات دولتی مصوب ۱۳۳۷، قانون منع اخذ پورسانت، قانون مجازات تبانی در معاملات دولتی مصوب ۱۳۴۸ و... وجود دارند که باید بر اجرای آنها تأکید شود.</p> <p>۲. موارد مذکور در ذیل ماده (۲۵) راجع به قیمت معادل نیز جنبه تعریف اصطلاحات مالی است و باید در قسمت تعاریف بیاید.</p> <p><b>ماده (۲۵) -</b> عنوان این ماده، «سلامت معامله» است. صرفنظر از اینکه کاربرد کلمه «سلامت» برای معامله، در ادبیات حقوقی ما رایج و متعارف نیست، در بند «۳» این ماده تعبیری کاملاً ناصحیح مورد استفاده قرار گرفته که اساساً با موازین حقوقی سازگار نیست. طبق بند «۳» مزبور «در معاملات عمومی، تبعیض در ارائه اطلاعات یا... ممنوع است و چنانچه قراردادی به این</p>	<p>جبران کنند.</p> <p>۴. تهدید، اختلاس، رشوه و تطمیع در معاملات عمومی، در صورت احراز، علاوه بر سایر مجازات‌های قانونی، موجب ابطال بخش‌هایی از معامله که به واسطه تخلفات مذکور منعقد شده، می‌گردد.</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>ترتیب منعقد شده باشد، ابطال و در صورت ثبوت تقصیر، مجرمان باید ضرروزیان وارده به متقاضیان و دستگاه را جبران کنند». کاربرد تعبیر «مجرمان»، در این بند، فاقد توجیه حقوقی به نظر می‌رسد.</p>		
<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۲۶) بند «۴» «قبل از ایجاب یا همزمان با آن» به «قبل از قبول ایجاب و یا همزمان با آن» تبدیل شود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>ماده (۲۶) حذف شود.</p> <p>بندهای «۴» و «۹» ماده (۲۶) زائد به نظر می‌رسد. - ماده (۲۶) در واقع تکرار مفاد اصول پانزده الی هفده کنوانسیون بیع بین‌المللی کالا است.</p> <p><b>انجمن شرکتهای ساختمانی</b></p> <p><b>بند «۹» پیشنهادی:</b> به نظر انجمن شرکتهای ساختمانی ضرورت خاصی نداشته و می‌تواند حذف شود.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در بند «۳» ماده (۲۶) نحوه و چگونگی ایجاب از جمله ایجاب کتبی، حضوری و... مشخص نشده است.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۲۶) بندهای «۴» و «۵»، به نظر می‌رسد که به کیفیت مرقوم کارفرما وجه‌الضمان مشارکت در مزایده و یا مناقصه را از دست می‌دهد.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در خصوص نوشته مورد اشاره در بند «۹» که حاوی شرط اضافی یا متفاوت پس از انعقاد قرارداد می‌باشد احتمال دارد نوشته‌ای که به عنوان شرط ارسال شده مغایر با مقتضای عقد باشد و باعث ابطال عقد گردد.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۲۶) بند «۹»، مفاد این بند گویا نیست، به هر حال اگر</p>	<p><b>ایجاب تعهدات</b></p> <p>۱. قبول پیشنهاد، در معاملات عمومی، مستلزم اعلام رضایت کتبی نسبت به آن است. سکوت یا اقدام نکردن به خودی خود، به قبول منجر نمی‌شود.</p> <p>۲. پیشنهاد برای انعقاد قرارداد در صورتی موجد ایجاب است که به حد کافی، قطعی و بیانگر قصد پیشنهاددهنده برای التزام، در صورت قبول پیشنهاد باشد.</p> <p>۳. ایجاب وقتی واجد تأثیر قانونی می‌گردد که مخاطب ایجاب، آن را وصول کند.</p> <p>۴. ایجاب را در صورتی می‌توان پس گرفت که درخواست پس گرفتن ایجاب، قبل از ایجاب یا همزمان با آن، از سوی مخاطب ایجاب وصول شود؛ حتی در حالتی که ایجاب، قطعی و غیرقابل رجوع است.</p> <p>۵. تا قبل از انعقاد قرارداد، در صورتی می‌توان از ایجاب رجوع کرد که قبل از ارسال قبول از سوی مخاطب ایجاب، رجوع از ایجاب را شخص مزبور وصول کند.</p> <p>۶. از ایجاب در شرایط زیر نمی‌توان رجوع کرد:</p> <p>(الف) اگر ایجاب بیانگر این باشد که غیرقابل رجوع است؛ خواه این بیان با تعیین یک زمان ثابت برای قبول باشد، خواه به طریقی دیگر، یا</p> <p>(ب) اگر برای مخاطب ایجاب معقول و متعارف باشد که بر ایجاب، به‌عنوان ایجابی غیرقابل رجوع استناد کند و</p>	(۲۶)



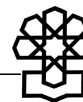
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p>شرایط مذکور در قبولی در حکم پیشنهاد متقابل باشد، این امر مستلزم قبولی ایجاب‌کننده است ولی چنانچه حاوی شرط جدیدی نباشد و صرفاً حواشی را تغییر داده باشد می‌توانیم آن را در حکم مذکور در این بند قرار دهیم.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>در ماده (۲۶) راجع به ایجاب تعهدات باید قواعد عمومی قراردادهای در این خصوص مندرج در قانون مدنی مورد لحاظ قرار گیرد.</p> <p><b>ماده (۲۶)</b> - باید عنایت داشت که اساساً قانونگذار تکلیف شیوه وصول، ضمانت اجرای استرداد و شرایط ایجاب و قبول را رأساً معین و معلوم می‌کند، درحالی که در متن حاضر، این موارد به تفسیر و تعبیر دستگاه‌های اجرایی واگذار شده است. بدیهی است که این عمل نه به صلاح بخش خصوصی است و نه موافق با مصلحت عمومی.</p>	<p>مخاطب ایجاب با آنکا بر ایجاب اقدام کرده باشد.</p> <p>۷. ایجاب هنگامی خاتمه می‌یابد که رد آن را ایجاب‌دهنده وصول کند.</p> <p>۸. پس گرفتن قبول تعهد در صورتی نافذ است که قبل از زمانی که قبول نافذ شود یا همزمان با آن، به ایجاب‌کننده برسد.</p> <p>۹. اگر نوشته‌ای که در ظرف مدتی متعارف پس از انعقاد قرارداد فرستاده شده و منظور از آن، تأیید قرارداد بوده، حاوی شرط اضافی یا متفاوت باشد، آن شروط بخشی از قرارداد می‌شوند مگر آنکه قرارداد را به‌طور اساسی تغییر دهند یا دریافت‌کننده بدون تأخیر غیرموجه، به‌وجود اختلاف و ناهماهنگی اعتراض کند.</p>	
<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>ماده (۲۷) حذف شود.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p>ماده (۲۷) بند «ج»، ارجاع به داوری مستلزم رعایت اصل یکصدوسی‌وننه از قانون اساسی است.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>تعریف قرارداد عمومی در ماده (۲۷) ناقص است. باید حدود و ثغور قرارداد عمومی روشن باشد و وجوه تمایز آن با قرارداد خاص مشخص گردد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>در آیین‌نامه‌های مورد عمل فعلی دستگاه‌های اجرایی اطلاعات و مفاد عمومی قراردادهای به‌صورت کامل‌تری پیش‌بینی شده از</p>	<p><b>اطلاعات و مفاد عمومی قراردادهای</b></p> <p>قراردادهای عمومی باید مکتوب باشند. در قراردادهای عمومی، اطلاعات و تعهدات زیر باید قید شود:</p> <p>(الف) نام و اقامتگاه دو طرف،</p> <p>(ب) مدت یا برنامه زمانی انجام تعهد،</p> <p>(پ) قصد دو طرف و توافق آنها در انجام تعهدات قرارداد،</p> <p>(ت) ماهیت قرارداد و مقصود از آن،</p> <p>(ث) قبول صریح شروط استاندارد در صورت وجود،</p> <p>(ج) نحوه اخطار ابطال و جبران خسارت در صورت انجام ندادن تمام یا بخشی از تعهدات،</p> <p>(چ) مرجع حل اختلاف و روش ارجاع به داوری،</p> <p>(ح) حق تألیف، حقوق معنوی و مجوزهای لازم.</p>	<p>(۲۷)</p>



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
		<p>جمله اقرار به عدم شمول ممنوعیت و منع مداخله کارکنان دولت و... که از این جهت لازم است ماده (۲۷) اصلاح شود.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>بند «۱» ماده (۲۷) در مورد لزوم مکتوب بودن قراردادهای عمومی علی‌الاطلاق اشکال دارد. حداقل در معاملات کوچک می‌تواند استثنائاتی قائل شد. بند «۲» این ماده در مورد قید اطلاعات و تعهدات معنونه در قراردادهای عمومی به صورت حصری اشکال دارد و باید جنبه تمثیلی داشته باشد. به علاوه موارد مربوط به حقوق عمومی تصریح شوند و از ماده (۳۱) آیین‌نامه معاملات دولتی استفاده شود. همچنین تصریح به روش ارجاع به داوری در بند «ج» ذیل بند «۲» این ماده مغایر اصل یکصدوسی‌ونه قانون اساسی است.</p> <p><b>ماده (۲۷) - مطابق بند «۲» این ماده در قراردادهای عمومی، اطلاعات و تعهدات زیر باید قید شود:</b></p> <p>«الف... ب... پ) قصد دو طرف و توافق آنها در انجام تعهدات قراردادی». مشخص نیست که قید درج کتبی «قصد دو طرف» و قید «توافق آنها» به چه معناست. این قبیل تعابیر حاکی از آن است که احتمالاً مفهوم حقوقی الفاظ و عبارات مورد استفاده در متن، برای نویسندگان آن، مجهول بوده است.</p>	
(۲۸)	<p><b>تنفیذ قراردادها</b></p> <p>۱. تنفیذ قراردادهای عمومی باید به صورت کتبی انجام شود.</p> <p>۲. اگر طرفی که حق ابطال قرارداد را دارد، بعد از آنکه دوره زمانی مربوط به دادن اخطار آغاز شد، قرارداد را به طور صریح یا ضمنی تنفیذ کند، ابطال قرارداد منتفی می‌شود.</p>	<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۲۸) بند «۲» - عبارت «حق ابطال» به «حق فسخ» تبدیل شود.</p> <p>ماده (۲۸) بند «۳»، ابلاغ قرارداد در صورتی الزامی است که به موجب قرارداد ضرورت ابلاغ آن پیش‌بینی شده باشد.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>اصح است بعد از عبارت «ابطال قرارداد» در بند «۲» ماده (۲۸) عبارت «با اخطار قبلی» اضافه شود.</p>



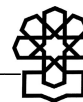
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در ماده (۲۸) اعلام گردیده تنفیذ قراردادهای عمومی باید به صورت کتبی انجام شود این موضوع با اصل حقوقی اعلام اراده طرفین قرارداد که ممکن است به صورت شفاهی باشد در تعارض است.</p> <p>- در بند «۳» صرف تنفیذ ایجاد حق نمی‌کند بلکه باید اراده قبول به صورت منجز انشا گردد.</p> <p>سایر موضوعات اعلام شده در این بخش برمبنای ضوابط و مقررات در حال حاضر اجرا و رعایت می‌گردد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۲۸) در مورد تنفیذ قراردادها ضروری نیست و به نحو مطروحه در حقوق عمومی کاربرد ندارد. اصطلاح حق ابطال در این ماده برخلاف موازین حقوقی است و اشتباه است. ظاهراً منظور حق فسخ است.</p>	<p>۲. قراردادهای عمومی از تاریخ امضا و ابلاغ آن به طرف دیگر نافذ می‌شوند.</p>	
<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>گواهینامه حرفه‌ای و ارزیابی صلاحیت</b></p> <p>۱. گواهینامه حرفه‌ای، سندی است که توسط انجمن‌های صنفی، (مربوطه) در محدوده تعیین شده از سوی کمیسیون عالی حرفه‌ای، صادر می‌گردد. روش بررسی، ارزیابی و ترتیب صدور گواهینامه حرفه‌ای، از سوی کمیسیون عالی حرفه‌ای تعیین می‌شود. گواهینامه حرفه‌ای اشخاص حقیقی از سوی انجمن‌های صنفی کارگری و گواهینامه حرفه‌ای اشخاص حقوقی از سوی انجمن‌های صنفی (مربوطه) کارفرمایی صادر می‌گردد.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>عبارت «کمیسیون عالی حرفه‌ای» در بند «۱» ماده (۲۹) دارای ابهام است.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>با توجه به جامعیت آیین‌نامه اجرایی ارزیابی صلاحیت قانون برگزاری مناقصات موضوع گواهینامه حرفه‌ای و ارزیابی صلاحیت مندرج در ماده (۲۹) بلاوجه می‌باشد.</p>	<p><b>گواهینامه حرفه‌ای و ارزیابی صلاحیت</b></p> <p>۱. گواهینامه حرفه‌ای، سندی است که توسط انجمن‌های صنفی، در محدوده تعیین شده از سوی کمیسیون عالی حرفه‌ای، صادر می‌گردد. روش بررسی، ارزیابی و ترتیب صدور گواهینامه حرفه‌ای، از سوی کمیسیون عالی حرفه‌ای تعیین می‌شود. گواهینامه حرفه‌ای اشخاص حقیقی از سوی انجمن‌های صنفی کارگری و گواهینامه حرفه‌ای اشخاص حقوقی از سوی انجمن‌های صنفی کارفرمایی صادر می‌گردد.</p> <p>۲. اشخاص حقیقی که از یکی از سازمان‌های نظام مهندسی نظیر نظام مهندسی و کنترل ساختمان، نظام مهندسی</p>	(۲۹)



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۳»- در پاراگراف دوم ابتدای این ماده به «ارزیابی توان انجام تعهدات طبق ترتیبات مقرر در این قانون» اشاره شده است درحالی که در این قانون ترتیبات خاصی برای این امر پیش‌بینی نشده است.</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>گواهینامه حرفه‌ای در ماده (۲۹) ظاهراً جایگزین تشخیص صلاحیت و رتبه‌بندی پیمانکاران در نظام موجود می‌گردد و به بخش حرفه‌ای (غیردولتی) واگذار می‌شود که محل تأمل است. بهتر است نظام موجود را حفظ و اصلاح کنیم. کاربرد ارزیابی صلاحیت در این ماده روشن نیست. به نظر می‌رسد همان تعیین داوطلبان صلاحیت‌دار در مناقصه محدود است که در هاله‌ای از ابهام قرار گرفته است، زیرا اساساً نامی از انواع مناقصه به میان نیامده است؟</p>	<p>معدن، نظام مهندسی کشاورزی و مانند آنها، پروانه کار دریافت می‌کنند، در محدوده‌ای که در پروانه کار آنها قید شده، برای انعقاد قرارداد در معاملات عمومی، نیازمند دریافت گواهینامه حرفه‌ای نیستند.</p> <p>۲. ارزیابی صلاحیت، عبارت است از ارزیابی توان انجام تعهدات ازسوی متقاضی که طی ترتیبات مقرر در این قانون انجام می‌شود.</p> <p>۴. در ارزیابی صلاحیت باید موارد زیر لحاظ شود:</p> <p>الف) داشتن پروانه کار یا گواهینامه‌های تخصصی از انجمن‌های صنفی معتبر یا نظام‌های حرفه‌ای،</p> <p>ب) داشتن تجربه و دانش در زمینه مورد نظر،</p> <p>پ) حسن سابقه،</p> <p>ت) تضمین کیفیت خدمات و محصولات،</p> <p>ث) تأمین استانداردها و ضوابط فنی،</p> <p>ج) توان مالی متقاضی برای انجام کار در صورت لزوم.</p> <p>۵. ارزیابی صلاحیت ازسوی کمیسیون معاملات یا به تشخیص آنها توسط کمیته فنی انجام می‌شود.</p> <p>۶. مراحل ارزیابی صلاحیت طرف‌های معامله به شرح زیر است:</p> <p>الف) تعیین معیارهای صلاحیت و اهمیت نسبی معیارها،</p> <p>ب) تهیه اسناد ارزیابی صلاحیت،</p> <p>پ) دریافت، تکمیل و ارسال اسناد ارزیابی صلاحیت ازسوی متقاضیان،</p> <p>ت) ارزیابی اسناد دریافت شده و تعیین امتیاز هر یک از متقاضیان و رتبه‌بندی آنها،</p> <p>ث) اعلام اسامی متقاضیان صلاحیت‌دار به کارفرما و امتیازات و رتبه آنها (تهیه لیست کوتاه).</p>	



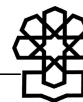
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p style="text-align: center;"><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>ضمن اینکه لازم است در بند «۴» ماده (۳۰) عبارت «قراردادهای بزرگ» به عبارت «معاملات بزرگ» تغییر یابد و «برآورد هزینه» به «برآورد معامله» اصلاح شود لازم است حکم لازم درخصوص مواقعی که امکان برآورد معامله وجود ندارد پیش‌بینی شود.</p>	<p style="text-align: center;"><b>وزارت نفت</b></p> <p>روش‌های ارزیابی فنی و مالی در قانون برگزاری مناقصات به سه صورت به‌طور مشروح تعیین گردیده و موارد مذکور در مواد (۲۰) و (۲۱) پیش‌نویس طرح مغایر با آن می‌باشد. به‌کارگیری همزمان روش‌های تعریف شده در این متن با موارد قانون برگزاری مناقصات قطعاً موجب سردرگمی و بروز مشکلات عدیده در فرآیند برگزاری مناقصات خواهد بود.</p> <p style="text-align: center;"><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>احاله ارزیابی مالی توسط کمیسیون معاملات به‌شرح بند «۲» ماده (۳۰) مغایر احکام پیش‌بینی شده در این خصوص در قانون برگزاری مناقصات است.</p> <p style="text-align: center;"><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۳۰) ارزیابی مالی مربوط به ارزیابی و یا برآورد هزینه طرح یا معاملات مربوطه نمی‌باشد بلکه مربوط به ارزیابی عملکرد اشخاص حقوقی طرف معامله برای احراز صلاحیت اقتصادی و مالی می‌باشد که آیا دارای توانایی مالی لازم برای ایفای تعهدات خود در قبال دولت می‌باشند و یا اینکه به‌محض دریافت پیش‌پرداخت و وجوه مربوط به قرارداد در پی تأدیه بدهی‌ها و نقصان مالی گذشته و یا غیرمرتبط با موضوع قرارداد خود با دستگاه‌های دولتی و عمومی می‌باشند و در نهایت منجر به عدم اجرای تعهدات خواهد شد.</p>	<p style="text-align: center;"><b>ارزیابی مالی</b></p> <p>۱. ارزیابی مالی عبارت است از مقایسه برآورد مجموع هزینه‌های ناشی از قبول پیشنهادهای متقاضیان.</p> <p>۲. در معاملات بزرگ، ارزیابی مالی توسط کمیسیون معاملات انجام می‌شود. کمیسیون حسب مورد می‌تواند نظر کمیته فنی یا کارشناسان مستقل را در ارزیابی مالی پیشنهادها استعلام نماید.</p> <p>۳. برآورد هزینه، مبلغی است که براساس قیمت‌های واقعی بازار و یا قیمت تمام شده کارها و یا کالاهای عرضه شده، ازسوی مشاور یا دفتر فنی کارفرما برای انجام تعهدات برآورد و به همراه اسناد قرارداد به کمیسیون معاملات ارائه می‌گردد.</p> <p>۴. در قراردادهای بزرگ، برآورد هزینه، ضروری است.</p>	(۳۰)
	<p style="text-align: center;"><b>وزارت نفت</b></p> <p>روش‌های ارزیابی فنی و مالی در قانون برگزاری مناقصات به سه صورت به‌طور مشروح تعیین گردیده و موارد مذکور در</p>	<p style="text-align: center;"><b>ارزیابی فنی پیشنهادها</b></p> <p>۱. ارزیابی فنی، بررسی‌هایی است که براساس معیارهای مشخص، به‌منظور تعیین کیفیت، تأمین شرایط استاندارد،</p>	(۳۱)



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>مواد (۳۰) و (۳۱) پیش نویس طرح مغایر با آن می باشد. به کارگیری همزمان روش های تعریف شده در این متن با موارد قانون برگزاری مناقصات قطعاً موجب سردرگمی و بروز مشکلات عدیده در فرآیند برگزاری مناقصات خواهد بود.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۳۱) ارزیابی فنی مشخص نکرده به استناد کدام مقررات، معیارها تعیین می گردد و شرایط احراز صلاحیت آن افراد نیز مشخص نشده است و همچنین به علت تعدد قوانین و مقررات در امور مختلف اقتصادی و مالی جامعه به دلیل عدم ارجاع موضوع به قانون مشخص و عدم وجود تعیین مرجعی جدید و مرتبط این ماده دارای ابهام است.</p>	<p>کفایت اسناد و مدارک فنی، برآورده کردن نیازها و مشخصات فنی انجام می شود.</p> <p>۲. ارزیابی فنی توسط فرد یا افراد صلاحیتدار و متخصص که از سوی کارفرما انتخاب می شوند، انجام می شود. در معاملات بزرگ، افراد مذکور با عنوان کمیته فنی، گزارش ارزیابی خود را برای تصویب به کمیسیون معاملات ارائه می نمایند.</p>	
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۳۲) حذف شود.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>استانداردهای حسابداری مورد نظر بازرس قانون در حال حاضر ملاک ثبت اسناد مالی و طبقه بندی حساب های نهایی می باشد. لذا تعاریف اعلام شده در ماده (۳۲) ضروری به نظر نمی رسد. آیین نامه اجرایی حسابداری ملی وزارت امور اقتصادی و دارایی بند «۱۴» در صورت «به روز» شدن می تواند ملاک حسابداری در کلیه معاملات کشور محسوب می شود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - از مواد آیین نامه ای است.</b></p>	<p><b>حسابداری ملی معاملات عمومی</b></p> <p>۱. در معاملات عمومی باید مشخصات منابع تأمین منابع مالی تعهدات به صراحت قید شود، این مشخصات شامل محل تأمین اعتبار، ترتیب پیش بینی شده، قابلیت تعدیل آنها، روش تضمین تعهدات مالی و در صورت استفاده از تسهیلات اعتباری و وام، سررسیدها و مواعد بازپرداخت می باشد، به طوری که رسیدگی به تحقق مواردی که به عدم اجرای اساسی تعهدات منجر می شود، قابل بررسی از سوی طرف دیگر باشد.</p> <p>۲. در معاملات عمومی باید مشخصات هزینه به صراحت قید شود، این مشخصات شامل نوع هزینه (بلندمدت، کوتاه مدت، جاری یا ترکیب انواع هزینه و سهم هر یک)، مبالغ هزینه شده قبلی، تعهدات باقیمانده از مراحل قبلی و نیز برآورد تعهدات مالی باقیمانده باشد.</p>	(۳۲)



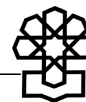
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>سازمان بازرسی کل کشور - ماده (۳۲) بند «۸» کلمه «سرمایه از» تعریف دارایی ثابت حذف گردد.</p>		<p>۳. در پایان هر سال مالی، کارفرما موظف است، مستندات مربوط به سرمایه‌گذاری‌ها (بلندمدت، کوتاه‌مدت و هزینه‌های جاری)، سود و زیان، گردش مالی، بدهی‌های بلندمدت و جاری را مستند سازد.</p> <p>۴. سرمایه‌گذاری بلندمدت، عبارت است از سرمایه‌گذاری انجام شده برای افزایش دارایی‌های بلندمدت.</p> <p>۵. سرمایه‌گذاری کوتاه‌مدت، عبارت است از سرمایه‌گذاری انجام شده برای افزایش دارایی‌های جاری.</p> <p>۶. هزینه‌های جاری، عبارت است از مجموع هزینه‌هایی که در مواردی بجز سرمایه‌گذاری بلندمدت و کوتاه‌مدت صرف شود.</p> <p>۷. دارایی، عبارت است از اموال، مطالبات و سایر منابع متعلق به دستگاه یا در تسلط مالکانه وی که در نتیجه معاملات، عملیات مالی، یا سایر رویدادها ایجاد شده و قابل تقویم به پول بوده و دارای منافع آتی باشد.</p> <p>۸. دارایی بلندمدت، مشتمل است بر سرمایه، اموال، ماشین‌آلات و تجهیزات، زمین و ساختمان، استهلاک انباشته، سرمایه‌گذاری بلندمدت (در شرکت‌ها و مؤسسات فرعی و وابسته)، دریافتی‌های بلندمدت (حساب‌ها و اسناد دریافتی و تجاری، دریافتی از مدیران، از شرکت‌ها و مؤسسات وابسته و عضو گروه و سایر دریافتی‌ها)، سرقتی، حق اختراع، علائم تجاری و مخارج انتقالی به دوره‌های آتی.</p> <p>۹. دارایی‌های جاری، مشتمل است بر موجودی نقد، سرمایه‌گذاری در سهام و اوراق بهادار غیر از سرمایه‌گذاری‌های بلندمدت و دریافتی‌ها و موجودی‌های مواد و کالا.</p>	



پیشنهادهای	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران <b>بند «۱۴»- عنوان سازمان مدیریت و برنامه‌ریزی اصلاح گردد.</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b> بند «۲» ماده (۳۲) در مورد ضمان تأخیر تعهدات مالی و نحوه جبران هزینه‌های طرف معامله در این صورت با توجه به لزوم تأمین اعتبار در بند «۱» زائد است به‌علاوه خلاف موازین شرعی در باب خسارت تأخیر تأدیه به‌نظر می‌رسد و بهتر است حذف شود.</p>	<p>۱۰. سودوزیان، رقمی است که بیانگر سود یا زیان خالص مؤسسه، در پایان سال مالی می‌باشد و از تفریق مجموع هزینه‌ها از مجموع درآمدها به‌دست می‌آید.</p> <p>۱۱. بدهی‌های بلندمدت، مشتمل است بر وام‌های بلندمدت (بیش از ۵ سال) با وثیقه و بدون وثیقه و وام‌های دریافتی از شرکت‌ها و مؤسسات وابسته و عضو گروه.</p> <p>۱۲. بدهی‌های جاری، مشتمل است بر وام‌های کوتاه‌مدت و اضافه‌برداشتی‌های بانکی، حصه‌های جاری، بدهی‌های کوتاه‌مدت و پرداختی نظیر حساب‌ها و اسناد پرداختی تجاری، پرداختی به مدیران، شرکت‌ها و مؤسسات عضو گروه یا وابسته، مالیات بر درآمد، سود سهام پرداختی و مانند آنها.</p> <p>۱۳. گردش مالی سالیانه، عبارت است از مجموع درآمدها و هزینه‌های مؤسسه در یک سال مالی.</p> <p>۱۴. وزارت امور اقتصادی و دارایی موظف است که حداکثر ۶ ماه پس از تصویب این قانون، آیین‌نامه اجرایی حسابداری ملی معاملات عمومی را که در آن با استفاده از فناوری اطلاعات امکان رسیدگی همزمان به عملیات مالی معاملات عمومی امکان‌پذیر شود، با همکاری سازمان مدیریت و برنامه‌ریزی کشور، تهیه و به هیئت وزیران تقدیم نماید. دولت یک سال فرصت دارد که نظام حسابداری ملی معاملات عمومی را اجرا نماید.</p>	
		<p><b>بررسی منابع</b></p> <p>۱. پیش از انعقاد قرارداد، کارفرما موظف است با انجام بررسی‌های لازم، نسبت به منابع مالی لازم برای ایفای به‌موقع تعهدات مالی موضوع معامله و مقدمات انجام تعهد</p>	(۳۳)
		<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>لازم است عبارت «پیش از انعقاد قرارداد» در بند «۱» ماده (۳۳) به عبارت «پیش از تصمیم به انجام معامله» اصلاح شود.</p>	



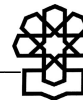
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۳۳) بند «۲» تضمین نموده منابع ایفای تعهدات کارفرما (دستگاه‌های دولتی) ذکر شده، که با توجه به دولت‌سالاری در سایر قوانین مدنی و موضوعی به‌نظر اصلاح این امر باید در قوانین مربوطه انجام شود و راهکارهای عملی در گنجاندن این متن در طرح معاملات پیش‌بینی شود، چون به خودی خود حق شهروندی برای پیمانکاران ایجاد نخواهد کرد.</p> <p>- ماده (۳۳) تأمین منابع مالی با توجه به مقررات جاری برنامه و بودجه و محاسبات عمومی کشور که از یک سال مالی و حداقل سه یا چهار ماه زمان مبادله موافقتنامه و دو ماه نیز صرف آماده‌سازی اسناد معاملات و انتخاب پیمانکار می‌گردد و در اجرای طرح‌های سرمایه‌ای بلندمدت و بعضاً کوتاه‌مدت بیش از یک سال مالی به طول می‌انجامد و دستگاه‌های دولتی مطابق مقررات برنامه و بودجه اجازه و توانایی پیش‌بینی بودجه بیش از یک سال (به دلیل ضرورت تصویب دولت و مجلس) را ندارد، بنابراین در این رابطه پیمان‌هایی که در آن اجرای طرح‌های بیش از یک سال به طول می‌انجامد پیش‌بینی نشده که چگونه باید مورد اجرا و عمل قرار گیرند.</p>	<p>نظیر تأمین ساختگاه و اخذ مجوزهای لازم، اطمینان یابد.</p> <p>۲. کارفرما موظف است ایفای بموقع تعهدات مالی خود را تضمین و ضمان تأخیر تعهدات را تعیین و اختیارات طرف معامله و نحوه جبران هزینه‌های وی را در صورت تأمین نشدن منابع مالی اعلان نماید.</p>	
	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - از مواد آیین‌نامه‌ای است.</b></p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>در ماده (۳۴) وزارت امور اقتصادی و دارایی ملزم به ایجاد شبکه ملی است در حالی که پیش‌بینی نشده که پارامترهای اطلاعاتی قابل ثبت در آن شبکه توسط چه مراجعی تعیین می‌گردد و چگونگی برخوردهای قانونی با اشخاصی که در این رابطه به وظایف خود عمل نکنند بیان نگردیده است.</p>	<p><b>مستندسازی و اطلاع‌رسانی</b></p> <p>۱. وزارت امور اقتصادی و دارایی موظف است شبکه ملی اطلاع‌رسانی معاملات عمومی را با استفاده از فناوری اطلاعات، ایجاد و داده‌ها و اسناد زیر را ثبت و نگهداری کند:</p> <p>الف) نام و مشخصات اعضای کمیسیون معاملات، متقاضیان و حاضران در جلسه گشایش پیشنهادها،</p> <p>ب) خلاصه اسناد،</p>	(۳۴)



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>ماده (۳۴) قسمت ۱ بند «ب» قسمت ۱ «خلاصه اسناد» لازم است یا به صورت مبسوط و یا مرجع تدوین و ابلاغ آن پیش بینی شود.</p>	<p>پ) صورت جلسات و نتایج ارزیابی ها، ت) نام، مشخصات و علل انتخاب طرف یا طرف های معامله. ۲. به منظور دسترسی آسان به اطلاعات معاملات، فراخوان و آگهی های مربوط به معاملات در شبکه ملی اطلاع رسانی معاملات عمومی، درج می شود. هزینه های مربوط به اطلاع رسانی معاملات از محل اعتبارات اجرای طرح یا هزینه های خرید تأمین می شود. کارفرما موظف است اطلاعات موضوع بند «۱» و نیز همه اسناد معامله را به نحوی مطمئن بایگانی و نگهداری کند.</p>	
<p><b>انجمن صنفی شرکت های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>در بند «۱» «زمان مقصد» به (زمان اجرای کار یا تحویل کالا) تغییر یابد. و در بند «۷» نیز بجای کلمه (سالیانه) در سطر اول، (برای هر فصل از هر سال) درج شود.</b></p>	<p><b>وزارت نفت</b> با توجه به نرخ تورم سالیانه و مشکلات پیمانکاران از این بابت، موضوع «قیمت معادل» مورد اشاره در ماده (۳۵) تنها در صورت مشخص بودن می تواند مفید باشد. در غیر این صورت همواره محل اختلاف کارفرما و پیمانکار خواهد بود. <b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> ماده (۳۵) پیشنهادی از نظر اجرایی واجد ابهام بوده و کاربرد عبارتهای «زمان پایه» و «کمسیون عالی حرفه ای» واجد ابهام است. <b>سازمان بازرسی کل کشور</b> ماده (۳۵) تعاریف انواع قیمت ها در معاملاتی آمده، ولی مشخص نشده که کدام قیمت در چه معاملاتی و با چه شرایطی قابل اعمال است با توجه به عدم رعایت ضوابط حسابداری تورمی در اقتصاد کشور، کاربری این نوع قیمت ها کجاست.</p>	<p><b>قیمت معادل</b> ۱. <b>قیمت معادل:</b> قیمت انجام کار یا تحویل کالا، بدون تغییر در کمیت و کیفیت تعهد شده، در زمان مقصد (در حال یا آینده) است که از حاصل ضرب نسبت تغییر قیمت یا قیمت ها به قیمت یا قیمت های پایه به دست می آید. ۲. <b>قیمت معادل کلی:</b> ارزش مالی مجموعه تعهدات انجام شده در زمان تحویل کالا یا انجام کار است. ۳. <b>قیمت معادل فصلی:</b> قیمت معادل مجموعه ای از اقلام تعهد است که در قرارداد تحت عنوان یک فصل طبقه بندی شده اند. ۴. <b>قیمت معادل جزئی:</b> قیمت معادل هر قلم از اقلام تعهد به تفکیک اجزای آن در اسناد پیشنهاد منجر به معامله است. ۵. <b>ضریب قیمت معادل:</b> عددی است برابر با نسبت قیمت یا قیمت ها در زمان مقصد به قیمت یا قیمت ها در زمان پایه. ۶. <b>روش قیمت معادل:</b> روشی است که در آن تعهدات مالی، طبق هزینه های انجام تعهد یا ترک آن در زمان اجرای آنها، تعیین می شود.</p>	(۳۵)



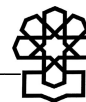
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p>- ماده (۳۵) بند «۷» مرکز آمار ایران مرجع تعیین ضریب سالیانه معادل قیمت‌ها ذکر شده که به‌نظر می‌رسد ارتباط خاصی بین این وظیفه و سایر وظایف مرکز مزبور متصور نیست اصلح است مرجع مربوطه، وزارت امور اقتصادی و دارایی قید شود.</p>	<p>۷. مرکز آمار ایران موظف است، سالیانه ضریب قیمت معادل اقلام عمده کالاها و خدمات موضوع معاملات عمومی را براساس آمار قیمت‌ها در بازار کالاها و خدمات، محاسبه و اعلان نماید. چنانچه به‌دلیل نوسان قیمت‌ها، تعیین ضریب قیمت معادل در فواصل زمانی کوتاه‌تر لازم باشد، به پیشنهاد کمیسیون عالی حرفه‌ای، در مهلتی معقول، بررسی‌های موردی انجام و نتایج آن اعلان می‌گردد.</p>	
<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b> شرایط عمومی قرارداد، مقرراتی هستند که پیشاپیش برای استفاده عمومی و مکرر از سوی یک طرف آماده شده‌اند و در عمل بدون مذاکره با طرف دیگر از آنها استفاده می‌شود.</p> <p><b>بند «۲» پیشنهادی:</b> شرایط خصوصی قرارداد مقرراتی هستند که با توجه به ماهیت و موضوع هر قرارداد و الزامات و ضروریات آن با توافق طرفین ایجاد می‌شوند.</p> <p><b>بند «۳» پیشنهادی:</b> در صورت تعارض بین شرایط عمومی و شرایط خصوصی، ارجحیت با شرط خصوصی است.</p> <p><b>بند «۴» پیشنهادی:</b> شرایط خصوصی هر قرارداد باید</p>	<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b> احکام کلی قراردادهای عمومی موضوع فصل (۷) باید با قواعد عمومی قراردادها در حقوق مدنی تطبیق داده شوند بیشتر مواد و احکام این فصل شبیه پیوست‌های قراردادها می‌باشند و چندان ضروری به‌نظر نمی‌رسند.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b> ماده (۳۶) بند «۱»، قید حاکمیت بدون مذاکره این‌گونه استانداردها صحیح نیست و همچنین این بند مغایر با بند «ت» از ماده (۲۷) پیش‌نویس طرح است.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>در این ماده آیا منظور از (غیراستاندارد) شرایط خصوصی قراردادها می‌باشد؟</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b> ماده (۳۶) - در بند «۲» این ماده، مقرر شده است: «هیچ شرط مندرج در شروط استاندارد اگر دارای خصیصه‌ای باشد که طرف دیگر به‌طور متعارف امکان ندارد انتظار آن را داشته باشد، نافذ نخواهد بود، مگر آنکه طرف دیگر به‌طور صریح آن را بپذیرد. برای تعیین اینکه یک شرط استاندارد دارای ویژگی مزبور هست یا نه، باید به محتوا، زبان و نحوه ارائه شرط مزبور توجه کرد.» ۲. در صورت تعارض بین شروط استاندارد و</p>	<p><b>فصل ۷- احکام کلی قراردادهای عمومی</b></p> <p><b>شروط استاندارد</b> ۱. شروط استاندارد، مقرراتی هستند که پیشاپیش برای استفاده عمومی و مکرر از سوی یک طرف آماده شده‌اند و در عمل بدون مذاکره با طرف دیگر از آنها استفاده می‌شود.</p> <p>۲. هیچ شرط مندرج در شروط استاندارد اگر دارای خصیصه‌ای باشد که طرف دیگر به‌طور متعارف امکان ندارد انتظار آن را داشته باشد، نافذ نخواهد بود، مگر آنکه طرف دیگر به‌طور صریح آن را بپذیرد. برای تعیین اینکه یک شرط استاندارد دارای ویژگی مزبور هست یا نه، باید به محتوا، زبان و نحوه ارائه شرط مزبور توجه کرد.</p> <p>۳. در صورت تعارض بین شروط استاندارد و</p>	<p>(۳۶)</p>



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
	غیراستاندارد، ارجحیت با شرط غیراستاندارد است.	<p>دیگر به‌طور متعارف امکان ندارد انتظار آن را داشته باشد، نافذ نخواهد بود...». همچنین مطابق بند «۱» همین ماده، «شروط استاندارد مقرراتی هستند که پیشاپیش برای استفاده عمومی و مکرر از سوی یک طرف آماده شده‌اند و در عمل بدون مذاکره با طرف دیگر از آنها استفاده می‌شود».</p> <p>مشخص نیست که مقصود نویسندگان این ماده، حصول چه معنایی بوده است؟ به بیان دیگر، معلوم نیست که اصولاً از مجموع مفاد دو بند مذکور، چه چیزی باید فهمیده شود؟! </p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>شروط در معاملات تابع قرارداد می‌باشد طرح موضوع «شرط استاندارد» در ماده (۳۶) پیش‌نویس فاقد مبنای حقوقی است.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>با توجه به پیش‌بینی احکام لازم در ماده (۳۹) پیشنهادی، ماده (۳۶) کاربردی نداشته و باید حذف شود.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۳۶) درباره شروط استاندارد مبهم و نارساست و با اصول حقوق عمومی تطبیق ندارد.</p>	<p>با موضوع و اوضاع و احوال حاکم بر آن منطبق باشد و شروط غیرمتعارف که درج آنها در شرایط خصوصی قرارداد عرفاً معمول و مرسوم نیست نافذ نخواهد بود مگر آنکه طرف دیگر با علم و اطلاع از تبعات آن صریحاً آن را پذیرفته باشد. در تشخیص متعارف بودن شروط مزبور اموری از قبیل روح کلی شرایط خصوصی و زبان و نحوه ارائه آنها و غیره ملاک خواهد بود.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی - ماده (۳۶) حذف شود.</b></p>
(۳۷)	<p><b>تفسیر شروط قراردادها</b></p> <p>۱. شروط و اصطلاحات باید در پرتو کل قرارداد یا عبارتی که در آن ظاهر می‌شود، تفسیر شوند.</p> <p>۲. شروط قرارداد باید به‌نحوی تفسیر شوند که به تمامی شروط قرارداد اثر حقوقی داده شود، نه اینکه برخی از آنها فاقد اثر حقوقی شوند.</p>		



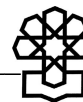
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
		<p>۳. اگر شروطی از قرارداد که توسط یک طرف ارائه شده‌اند، واضح نباشند، هر تفسیری علیه آن طرف مرجح خواهد بود.</p> <p>۴. قراردادهای عمومی به زبان فارسی تنظیم می‌شوند و در صورتی که تنظیم آن به چند زبان لازم باشد، تفسیر فارسی آن مرجح است.</p>	
	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در سیستم اداری که کارمندان ملزم به ارائه گزارش به مافوق خود هستند مسئولیت صحت اطلاعات و مدارک فنی مندرج در ماده (۳۸) باید تضمین باشد.</p>	<p><b>مسئولیت صحت اطلاعات و مدارک فنی</b></p> <p>۱. مسئولیت صحت اطلاعات و مدارک فنی موضوع معامله، برعهده طرفی است که طبق اسناد قرارداد، تهیه آن را تعهد کرده است، اعم از آنکه توسط وی یا ازسوی شخص ثالث برای وی تهیه شده باشد.</p> <p>۲. هرگونه خسارت به طرف معامله یا اشخاص ثالث که ناشی از نقص، عیب یا اشتباه در اطلاعات و مدارک فنی باشد، برعهده طرف مسئول است.</p>	(۳۸)
	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۳۹) بند «۱» تعیین استانداردهای فنی طرح‌های عمرانی را به عهده مؤسسه استاندارد و تحقیقات صنعتی قرار داده درحالی که در قوانین موضوعی کشور رعایت هر استاندارد به عهده دستگاه ذیربط است مثلاً ضوابط طرح‌های عمرانی به عهده سازمان مدیریت و برنامه‌ریزی است و یا ضوابط نظارت ماشین‌آلات وارداتی به عهده شرکت بازرسی مهندسی است و....</p>	<p><b>استانداردها</b></p> <p>۱. استانداردها و کلیه مقرراتی که حداقل نیازهای فنی مورد نیاز ازسوی طرف‌های معاملات عمومی را مشخص می‌کند، تنها ازسوی مؤسسه استاندارد و تحقیقات صنعتی تهیه یا توشیح می‌گردد. این امر شامل استانداردهای فنی طرح‌های عمرانی نیز می‌شود.</p> <p>۲. چنانچه در زمینه خاصی استاندارد ملی تهیه یا توشیح نشده یا لازم‌الاجرا نشده باشد، ارجاع یا استفاده از استانداردهای بین‌المللی مجاز است.</p>	(۳۹)



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>شرایط اعلام شده در این فصل به‌غیر از موارد ذیل در شرایط عمومی پیمان و بخشنامه‌های سازمان مدیریت و برنامه‌ریزی و مصوبه‌های هیئت محترم وزیران به‌صورت مشروح آمده و هم‌اکنون نیز در قراردادها لحاظ می‌گردد.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۴۰) اخذ مجوزها با توجه به پیش‌بینی انتشار معاملات در گستره عمومی شبکه ملی، چه ضرورتی دارد و در صورت عدم ارائه و ثبت در شبکه، الزامات پیمانکاران طرف معامله در اجرای مفاد پیمان‌ها و تعهدات چگونه خواهد بود.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۵» - زمان متعارف باید روشن باشد. در غیر این‌صورت هر یک از طرفین قرارداد زمان متعارف را براساس منافع خود تفسیر می‌کند.</b></p>	<p><b>مجوزها</b></p> <p>۱. در قراردادهای عمومی، اخذ مجوزهای دولتی برعهده کارفرماست مگر آنکه در قرارداد شرایط دیگری قید شده باشد.</p> <p>۲. طرفی که مکلف است تدابیر لازم را برای اخذ مجوز اتخاذ کند، باید این کار را بدون تأخیر غیرموجه انجام دهد و همه هزینه‌های آن را متحمل شود.</p> <p>۳. در موارد مقتضی، طرفی که تعهد اخذ مجوزی را نموده، باید بدون تأخیر غیرموجه، طرف دیگر را از اعطا یا رد اعطای مجوز مطلع سازد.</p> <p>۴. در صورتی که تأخیری در اخذ مجوزها رخ دهد، مسئولیت برعهده طرفی است که علیرغم تعهدش در اخذ مجوزها تأخیر کرده است.</p> <p>۵. اگر با وجود این واقعیت که طرف مسئول، همه تدابیر مقتضی را اتخاذ کرده است، در مهلت توافق شده، یا - اگر بر مهلتی توافق نشده باشد - در طی زمانی متعارف از انعقاد قرارداد، مجوز مقرر اعطا یا رد نشود، هر یک از طرفین می‌تواند به قرارداد خاتمه دهد.</p>	(۴۰)
	<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی: تضمین اجرای تعهدات تا سقف ۵ درصد مبلغ معامله در زمان انعقاد قرارداد تسلیم کارفرما می‌شود و پس از انجام کامل مراحل ایفای تعهد، ازسوی کارفرما به وی مسترد می‌گردد. تضمین اجرای تعهدات، ناظر بر کیفیت نیست.</b></p> <p><b>تبصره پیشنهادی - در قراردادهایی که شامل تهیه مصالح و اجراست و یا به‌صورت پیمانکاری عمومی EPC انجام می‌شود، ۵۰ درصد تضمین حسن انجام کار بعد از مشخص شدن صورت</b></p>	<p><b>تضمین حسن انجام کار</b></p> <p>۱. تضمین حسن انجام کار، مبلغی است بین ۵ تا ۱۰ درصد مبلغ معامله که به تناسب از هر یک از پرداخت‌ها قبل از انجام کامل تعهدات دریافت می‌شود و پس از انجام کامل مراحل ایفای تعهد، ازسوی طرف معامله به وی مسترد می‌گردد. تضمین حسن انجام کار، ناظر بر تضمین کیفیت نیست.</p> <p>۲. تضمین حسن انجام کار می‌تواند به‌صورت وجوه نقدی</p>	(۴۱)



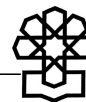
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p>وضعیت قطعی که زمان تهیه و تصویب آن نباید از ده درصد مدت پیمان بیشتر باشد و ۵۰ درصد بقیه پس از انقضای دوره تضمین منعکس در قرارداد مسترد می گردد. در سایر قراردادها با شرایط و نحوه خدماتی که تعیین می شود طبق آیین نامه مربوطه...</p> <p><b>بند «۲» پیشنهادی - سپرده حسن انجام کار، مبلغی است معادل ۵ تا ۱۰ درصد وجه پرداختی به طرف قرارداد که به تناسب از هر یک از پرداختها کسر و در حساب سپرده نگهداری می شود و با ارائه ضمانت نامه بانکی، اسناد اعتباری تضمین شده، چک یا سفته قابل جایگزینی می باشد و نصف آن پس از انجام تعهد و نصف دیگر آن پس از منقضی شدن دوران تضمین مسترد می گردد.</b></p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>بخشی از مقررات مالی دولت در معاملات کاربردی شود و از پیش بینی احکام جدید به شرح مواد (۴۱) و (۴۲) خودداری شود، به خصوص آنکه دریافت چک به عنوان تضمین مغایر مفاد ماده (۶) مذکور است.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>در ماده (۴۱) طرح آمده است تضمین حسن انجام کار مبلغی بین ۵ تا ۱۰ درصد مبلغ معامله از هر یک از پرداختها قبل از انجام کامل تعهدات دریافت می شود و پس از انجام کامل مراحل ایفای تعهد از سوی طرف معامله به وی مسترد می گردد.</p> <p><b>اولاً -</b> قید بین ۵ تا ۱۰ درصد موجب می گردد تا دستگاه های اجرایی هر کدام به سلیقه خود درصد مذکور را تعیین کنند.</p>	<p>از اصل پرداختها کسر یا به صورت ضمانت نامه بانکی، اسناد اعتباری تضمین شده، چک یا سفته دریافت شود.</p> <p>۳. تضمین حسن انجام کار در قراردادهای خرید در صورتی که بیش از ده درصد از ثمن معامله پس از تسلیم موضوع معامله پرداخت می شود، الزامی نیست.</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p><b>ثانیاً</b> - ضمانت اجرایی دوره تضمین (بین تحویل موقت و تحویل قطعی) چه می شود اگر قرار بر آن باشد تضمین حسن انجام کار پس از انجام کامل مراحل ایفای تعهد به طرف معامله مسترد گردد و معایبی که ممکن است در دوره تضمین پیش آید را چه کسی مرتفع خواهد نمود، پیمانکار و یا کارفرما؟ طبیعتاً پیمانکار! ولی از کدام تضمین؟</p> <p><b>ثالثاً</b> - در آیین نامه تصمیمات برای معاملات دولتی میزان تضمین حسن انجام کار ۱۰ درصد پیش بینی شده که مغایر با بند «۱» ماده (۴۱) طرح می باشد.</p> <p><b>رابعاً</b> - بند «۲» این ماده چک را به عنوان تضمین حسن انجام کار شناسایی کرده که با قانون چک مغایر می باشد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>احکام مربوط به تضمین حسن انجام کار در ماده (۴۱) با ماهیت این موضوع در تعارض است و ابهام دارد. به علاوه هدف و آثار آن روشن نشده است و معلوم نیست چرا از تضمین کیفیت جدا شده است. مع هذا لازم است بجای آن تضمین ابهام قرارداد که در؟؟ انعقاد قرارداد اخذ می شود پیش بینی گردد و تضمین حسن انجام قرارداد جایگزین تضمین کیفیت گردد. قید چک به عنوان ابزار تضمین در این ماده که موجب اشاعه چک مقدم التاریخ می گردد خلاف موازین حقوقی است و؟؟ فاسد دارد و باید حذف شود.</p> <p><b>ماده (۴۱) -</b> مفاد این ماده به نحوی تنظیم شده که شرایط مربوط به تضمینات حسن انجام کار را آسان تر کرده است. بدیهی است این امر، زمینه بروز سوء استفاده های احتمالی بعدی را فراهم می کند.</p>		



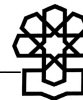
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی: تضمین کیفیت، مبلغ یا اعتباری است که برای تضمین کیفیت کالای موضوع معامله، برای مدت یا مدت‌های معینی نزد کارفرما نگهداری می‌شود. در قراردادهای پیمانکاری تضمین کیفیت همان نصف دوم سپرده حسن انجام کار است که پس از انقضای دوران تضمین مسترد می‌گردد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>بخشی از مقررات مالی دولت در معاملات کاربردی شود و از پیش‌بینی احکام جدید به‌شرح مواد (۴۱) و (۴۲) خودداری شود، به‌خصوص آنکه دریافت چک به‌عنوان تضمین مغایر مفاد ماده (۶) مذکور است.</p>	<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p><b>تفاوت بین تضمین کیفیت با تضمین حسن انجام کار (ماده ۴۱) چیست. به‌نظر می‌رسد ماده (۴۲) در ارتباط با تضمین انجام تعهدات باشد.</b></p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>در ماده (۴۲) طرح تضمین کیفیت کالا یا موضوع معامله بیان گردیده:</p> <p><b>اولاً -</b> با توجه به تعریف فوق به‌نظر می‌رسد تضمین کیفیت همان تضمین حسن انجام کار باشد که در ماده (۴۱) طرح آمده است.</p> <p><b>ثانیاً -</b> چه ضمانت اجرایی وجود دارد که طرف معامله پس از انعقاد قرارداد به تعهد خودش عمل نماید به‌عبارتی در این طرح جایگاه تضمین انجام تعهدات دیده نشده است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>لازم است احکام تضمین کیفیت در ماده (۴۲) دقیق و کامل‌تر بیان شود و بند «۳» این ماده در این خصوص کفایت نمی‌کند و با توجه به قید در صورت ضرورت، اشکال دارد.</p>	<p><b>تضمین کیفیت</b></p> <p>۱. تضمین کیفیت، مبلغ یا اعتباری است که برای تضمین کیفیت کالا یا موضوع معامله، برای مدت یا مدت‌های معینی نزد کارفرما نگهداری می‌شود.</p> <p>۲. تضمین کیفیت، می‌تواند به‌صورت نقدی، اسناد دریافتنی، اسناد اعتباری، بیمه‌نامه معتبر، قرارداد گارانتی یا صور قانونی دیگر باشد.</p> <p>۳. در صورت ضرورت اخذ تضمین کیفیت، باید مبلغ، درصد، نوع تضمین و ترتیب دریافت و آزاد نمودن آن و سایر احکام مربوط به تضمین کیفیت، در اسناد قرارداد قید شود.</p>	<p>(۴۲)</p>
<p>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱۰» پیشنهادی: چنانچه طرف قرارداد بیش از مقدار کالا یا کاری که در قرارداد مقرر بوده، ارائه یا انجام دهد و این مقدار اضافی مستند به دستور کار باشد و یا شرایط کار انجام آن را ایجاب نماید، کارفرما مکلف به قبول آن است وگرنه کارفرما مخیر است که مقدار اضافی را قبض نماید یا از قبض مقدار زائد امتناع ورزد.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۴۳) بند «۲» عدم محرومیت ذینفع (طرف معامله با دستگاه‌های دولتی) از حقوق خود با توجه به مفاد شرایط عمومی پیمان (که در محدوده زمانی مشخص و با شرایط تعیین شده است) این حق از پیمانکار سلب و ادامه کار به هزینه پیمانکار اول و توسط پیمانکار دیگر و یا خود دستگاه پیش‌بینی شده که در تعارض می‌باشد.</p> <p>در بند ماده (۴۳) بند «۴» «قراردادهای بزرگ» منظور از این</p>	<p><b>تحویل</b></p> <p>۱. کلیه اقداماتی که طبق قرارداد برای تحویل موضوع معامله یا قبض کالا، از ناحیه هر یک از طرفین لازم است، باید در موعد مقرر تمهید شود. اگر در قرارداد اقدامات مشخصی برعهده هر یک از طرفین تعیین نشده باشد، مواعد و روش متعارف و معمول، معیار است.</p> <p>۲. چنانچه هر یک از طرفین، بر طبق قرارداد موفق به ایفای وظایفش درخصوص تمهید شرایط تحویل نشود، طرف</p>	<p>(۴۳)</p>



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>اصلاح است ماده (۴۳) حذف و تصویب آن به هیئت وزیران موکول شود.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>در بند «۴» - (یا نماینده وی) اضافه شود. و نیز به‌عنوان بند جدید (مهندس مشاور حسب مورد) اضافه شود.</b></p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۶-ج» - در ادامه «با تعیین زمان انجام رفع نقص» اضافه شود.</b></p>	<p>قراردادها چیست؟</p> <p>- در ماده (۴۳) بند «۶» قسمت «ث» گواهی تطبیق مشخصات مورد معامله با قرارداد آمده ولی مشخص نکرده که مطابق کدام ضوابط و مقررات و توسط کدام مرجع این امور امکانپذیر می‌باشد.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۴۳) بند «۴» - عدم حضور بعضی از افراد هیئت تحویل نباید بهانه‌ای برای تحویل‌دهنده باشد.</p>	<p>دیگر می‌تواند به یکی از طرق قانونی جبران خسارت ناشی از نقض قرارداد، متوسل شود یا مهلت معقولی جهت ایفای تعهدات طرف دیگر تعیین کند، در اثنای مدت اضافی مذکور، توسل به طرق جبران خسارت مسموع نیست. با این وجود، طرف ذینفع از این بابت، از حقوقی که ممکن است جهت ادعای خسارت برای تأخیر در ایفای تعهد داشته باشد، محروم نمی‌شود.</p> <p>۳. تحویل مورد معامله در قراردادهای کوچک، بین متعهد یا نماینده وی از یک‌سو و انباردار یا نماینده واحدی که تقاضای موضوع معامله را نموده از سوی دیگر، انجام می‌شود.</p> <p>۴. تحویل مورد معامله در قراردادهای بزرگ بین متعهد یا نماینده وی و هیئت تحویل شامل اعضای زیر یا نمایندگان آنها تشکیل می‌شود:</p> <p>الف) رئیس دستگاه انجام‌دهنده معامله (کارفرما)،</p> <p>ب) مسئول فنی دستگاه یا واحدی که معامله به درخواست وی انجام می‌شود،</p> <p>پ) انباردار یا بهره‌بردار.</p> <p>۵. در مواردی که تحویل مورد معامله مستلزم حضور فرد یا افراد متخصص باشد، باید موضوع در شرایط قرارداد قید و طبق آن عمل شود.</p> <p>۶. در تحویل مورد معامله ثبت موارد زیر الزامی است:</p> <p>الف) نام و مشخصات طرفین معامله،</p> <p>ب) مشخصات سیاهه فروش یا قرارداد شامل تاریخ انعقاد قرارداد، محل تحویل کار یا کالا،</p> <p>ت) اعضای حاضر در جلسه تحویل و تحول،</p>	



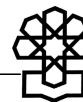
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	<p style="text-align: center;"><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۴۳) بند «۱۴» - بهتر است قبل از اشاره به اختیار خریدار به تقلیل ثمن به اختیار وی داتر به رد کالای معیوب هم اشاره شود.</p>	<p>ث) گواهی تطبیق مشخصات مورد معامله با قرارداد، ج) فهرست مغایرت‌ها و نواقص و نحوه جبران یا رفع آنها در صورت لزوم، چ) سایر مواردی که در قرارداد برای تشریفات تحویل مورد معامله تعیین شده باشد.</p> <p>۷. در قراردادهای خرید، فروشنده مکلف است به ترتیبی که در قرارداد مقرر شده، کالا را تسلیم کند و هر گونه مدارک مربوط به کالا را تحویل نماید و مالکیت کالا را انتقال دهد.</p> <p>۸. در قراردادهای خرید، مقدار، کیفیت و اوصاف مقرر کالا، در هنگام تحویل باید مطابقت کامل داشته باشد، این حکم ناظر بر بسته‌بندی و ظرف نیز می‌باشد، مگر آنکه برخی مشخصات برعهده فروشنده گذاشته شده باشد.</p> <p>۹. اگر متعهد، زودتر از موعد مقرر تعهدات خود را اجرا یا کالای خود را تسلیم نماید، کارفرما مختار است آن را قبض کند یا از قبض آن امتناع ورزد.</p> <p>۱۰. در صورتی که متقاضی، بیشتر از مقدار کالایی که در قرارداد مقرر بوده یا کاری بیش از آنچه در قرارداد تعیین شده، انجام دهد، کارفرما مخیر است که مقدار اضافی را قبض نماید یا از قبض مقدار زائد امتناع ورزد.</p> <p>۱۱. کارفرما باید به‌ترتیبی که در قرارداد مقرر شده ثمن را پردازد و کالا یا کار را قبض نماید.</p> <p>۱۲. در معاملات خرید، اگر ثمن برحسب وزن کالا تعیین شده باشد، در صورت بروز تردید، ثمن کالا براساس وزن خالص تعیین می‌شود.</p> <p>۱۳. خریدار مکلف است ثمن را در موعد مقرر یا قابل تعیین به‌وسیله قرارداد تأدیه نماید، بدون اینکه مستلزم هرگونه تقاضا یا رعایت هیچ‌گونه تشریفات از طرف فروشنده باشد.</p>	



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>در ماده (۴۳) راجع به تحویل باید نحوه تحویل هر قرارداد پیمانکاری و به ویژه حدود مسئولیت و مدت مسئولیت پیمانکار پس از تحویل دقیقاً روشن شود.</p>	<p>۱۴. در قراردادهای خرید، اگر کالا با قرارداد مطابقت نداشته باشد، اعم از اینکه ثمن قبلاً تأدیه شده یا نشده باشد، خریدار می تواند به نسبت تفاوت ارزش کالایی که واقعاً تسلیم شده در زمان تسلیم، و ارزشی که کالای مطابق با قرارداد در روز تسلیم می داشت، ثمن را تقلیل دهد.</p>	
	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۴۴) عیناً تکرار اصل سی و یک کنوانسیون بیع بین المللی کالا (حقوق بیع بین المللی) است بند «۳» ماده (۴۴) تکرار بند «۳» اصل سی و دو کنوانسیون مذکور است</p>	<p><b>تسلیم و حمل کالای فروخته شده</b></p> <p>۱. در صورتی که فروشنده ملزم به تسلیم کالا در محلّ معین دیگری نباشد، تعهد او به تسلیم، عبارت است از: الف) چنانچه قرارداد فروش متضمن حمل کالا باشد، تسلیم کالا به اولین حمل و نقل کننده به منظور حمل برای خریدار، ب) در مواردی که بند «الف» مورد نداشته نباشد، چنانچه قرارداد راجع به کالای معین باشد و طرفین می دانسته اند که کالا در محل معینی واقع است یا باید در محل معینی تولید یا ساخته شود، قرار دادن کالا در همان محلّ معین در اختیار خریدار، پ) در سایر موارد، قرار دادن کالا در اختیار خریدار، در مکانی که محل تجارت فروشنده در زمان انعقاد قرارداد بوده است.</p> <p>۲. چنانچه فروشنده ملزم باشد که ترتیب حمل کالا را بدهد، باید قراردادهایی که ضروری برای حمل کالا به محل تعیین شده، با وسایل حمل و نقلی که مناسب اوضاع و احوال و منطبق با شرایط متعارف این قبیل حمل و نقل باشد، منعقد نماید.</p> <p>۳. در صورتی که فروشنده مکلف به بیمه کالا در رابطه با حمل آن نباشد، باید، بنا به درخواست خریدار، کلیه اطلاعات موجود را که برای قادر ساختن خریدار جهت بیمه کالا ضروری است را در اختیار وی قرار دهد.</p>	(۴۴)



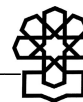
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- اشتباه: «عبارت است از تصور غیرواقعی از چیزی» و لازم است بقیه عبارت بند «۱» ماده (۴۵) حذف شود و این تعریف اخیر با تعریف کلمه مذکور در قوانین دیگر از جمله قانون مدنی سازگار است.</p> <p><b>انجمن شرکتهای ساختمانی - بند «۲» پیشنهادی:</b> اشتباه در تنظیم اسناد پیشنهاد، می‌تواند دلیل موجهی برای رد آن باشد.</p> <p><b>بند «۳» پیشنهادی:</b> چنانچه پس از احراز اشتباه در تنظیم اسناد پیشنهاد، طرق جبرانی برای رفع اشتباه وجود داشته باشد، طرف مزبور نمی‌تواند به دلیل اشتباه پیشنهاد را رد کند.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>درج مواد (۴۵) و (۴۶) با توجه به وجود احکام قانونی در قوانین لازم‌الاجرای فعلی ضروری به نظر نمی‌رسد.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- بند «۲» ماده (۴۵) با اصول حقوقی سازگاری ندارد، زیرا در چنین مواردی می‌توان نسبت به اصلاح اسناد قرارداد اقدام کرد.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۴۵) «اشتباه» یعنی پندار نادرست شخص از واقعیت یا نمایش نادرست واقعیت در ذهن شخص است. طبق مواد (۱۹۹) و (۲۰۰) قانون مدنی اشتباه موجب عدم نفوذ معامله است نه بطلان آن، اثر بطلان آن است که هیچ موجود حقوقی در صورت بطلان وجود خارجی نخواهد داشت و اثرش به قبل سرایت می‌کند به عبارتی اشتباه وقتی سبب بطلان قرارداد است که در اراده مشتبه اثر قطعی داشته و شخصیت طرف قرارداد علت عمده قرارداد باشد والا سبب عدم نفوذ است (مثل ماده (۷۲۶) قانون مدنی اشتباه در مورد صلح سبب بطلان است) در عدم نفوذ، سرنوشت قرارداد، دست کسی (یا شخصی) است که دچار اشتباه شده و او می‌تواند قرارداد را تنفیذ یا رد کند ضمن اینکه نگارش بند «۳» (ممکن بود فراهم شود...) باب تفسیر را به جهت ابهام مفتوح می‌گذارد.</p>	<p><b>اشتباه</b></p> <p>۱. اشتباه عبارت است از فرضی غیرمنطبق با واقع، درباره امور موضوعی یا حکمی که در زمان انعقاد قرارداد موجود بوده‌اند.</p> <p>۲. اشتباه در تنظیم اسناد قرارداد، دلیلی موجه برای رد یک پیشنهاد است.</p> <p>۳. در صورتی که احوالی که طرف اشتباه‌کننده بر آنها تکیه می‌کند، طوری باشد که طریق جبرانی برای عدم اجرای تعهد فراهم می‌شود یا ممکن بود فراهم شود، طرف مزبور نمی‌تواند به دلیل اشتباه، قرارداد را ابطال کند.</p>	(۴۵)
	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>تدلیس: طبق ماده (۴۸۳) قانون مدنی تدلیس را عملیاتی می‌داند که باعث فریب طرف معامله شود یعنی شخص بدون توجه به درستکاری و شرافت متعارف از اعتماد طرف مقابل برای فریب او استفاده کند و ماده (۴۳۹) به متضرر، حق فسخ داده است (نه ابطال). چون اثر فسخ که در اختیار زیان‌دیده است، ناظر به آینده است و در گذشته اثر دارد</p>	<p><b>تدلیس و تهدید</b></p> <p>۱. تدلیس عبارت است از بیان یا رفتار یا عدم افشای فریب‌کارانه اوضاع و احوالی که بر طبق معیارهای متعارف تجاری برای معامله منصفانه، طرف دیگر موظف به افشای آنها بوده است.</p> <p>۲. در صورتی که یک طرف بر اثر تدلیس طرف دیگر، به انعقاد قرارداد ترغیب شده باشد، می‌تواند قرارداد را ابطال کند.</p>	(۴۶)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
	<p>۳. در صورتی که یک طرف با تهدیدهای غیرموجه طرف دیگر، به سوی انعقاد قرارداد کشانده شود، تهدیدهایی که با توجه به اوضاع و احوال، چنان قریب‌الوقوع و جدی بوده‌اند که انتخاب متعارف دیگری را برای طرف اول باقی نگذاشته‌اند، او می‌تواند قرارداد را ابطال کند. یک تهدید به‌ویژه در موردی غیرموجه است که فعل یا ترک فعلی که با آن طرف مزبور تهدید شده است، به خودی خود غلط باشد یا استفاده از آن به‌عنوان وسیله‌ای برای رسیدن به هدف انعقاد قرارداد، خطا باشد.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۴۶) بند «۲» اثر تدلیس در قرارداد را برای طرفین به‌صورت مساوی نافذ و قابلیت ابطال قرارداد را پیش‌بینی کرده، در صورتی که طرف دولتی متخلف باشد (شخص مدیر یا کارشناس...) باید مطابق قرارداد و قوانین مربوطه برخورد قانونی صورت گیرد و نباید تعلیق و یا ابطال قرارداد که منجر به ایراد خساراتی به دولت می‌شود لحاظ گردد.</p> <p>- در بند «۳» ماده (۴۶) طرح حاضر، به نوعی به اکراه اشاره شده (مفاد آن) و اکراه فشار غیرقانونی و نامشروع به شخص طرف قرارداد یا نزدیکان وی نسبت به جان و آبرو و نفس مال و... است که طبق ماده (۲۰۳) قانون مدنی موجب عدم نفوذ است (نه بطلان).</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>درج مواد (۴۵) و (۴۶) با توجه به وجود احکام قانونی در قوانین لازم‌الاجرای فعلی ضروری به نظر نمی‌رسد.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور - بند «۲» - بهتر است بجای عبارت ابطال، حق فسخ به زیان‌دیده اعطا شود.</b></p>
(۴۷)	<p><b>تعیین مشخصات</b></p> <p>۱. اگر به‌موجب قرارداد، بخشی از مشخصات و ویژگی‌های موضوع معامله به کارفرما واگذار شده باشد و او موفق به تعیین این‌گونه موارد در تاریخ مقرر نگردد یا در زمان متعارفی بعد از رسید تقاضا اقدامی ننماید، طرف معامله می‌تواند، بدون اضرار به حقوقی که ممکن است داشته باشد، رأساً کار تعیین مشخصات را، براساس نیازمندی‌های کارفرما که ممکن است متقاضی از آنها مطلع باشد، را انجام دهد.</p> <p>۲. اگر طرف معامله، رأساً کار تعیین مشخصات را انجام</p>		



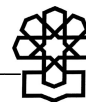
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
		<p>دهد، او باید جزئیات امر را به کارفرما گزارش دهد و اگر در قرارداد مدت دیگر قید نشده باشد، باید زمان متعارفی را نیز تعیین کند که در ظرف این مدت برای کارفرما ممکن باشد تا مشخصات دیگری را برای موضوع معامله ارائه دهد. اگر بعد از وصول چنین مراسله‌ای کارفرما موفق به تعیین مشخصات در زمانی که مقرر گردیده نشود، مشخصات تعیین شده از سوی متقاضی لازم‌الاتباع است.</p>	
	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b>          ماده (۴۸) طرح حاضر در واقع تکرار اصل شصت و شش کنوانسیون بیع بین‌المللی کالا است بندهای «۲» و «۳» این ماده نیز تکرار اصل شصت و هفت کنوانسیون مذکور است.</p>	<p><b>انتقال ضمان معاوضی در معاملات خرید</b></p> <p>۱. در قراردادهای خرید، تلف یا خسارت وارده بر کالا، بعد از انتقال ضمان معاوضی به خریدار، موجب برائت وی از ایفای تعهدش مبنی بر پرداخت ثمن نمی‌شود، مگر اینکه تلف یا خسارت مذکور ناشی از فعل یا ترک فعل فروشنده باشد.</p> <p>۲. اگر قرارداد فروش متضمن حمل کالا باشد و فروشنده ملزم به تسلیم آنها در محل معینی نباشد، ضمان معاوضی (مخاطره و ریسک) وقتی به خریدار منتقل می‌شود که کالا مطابق قرارداد بیع به اولین حمل‌ونقل‌کننده برای ارسال به خریدار تسلیم شود. در صورتی که فروشنده ملزم به تسلیم کالا به متصدی حمل‌ونقل در محل معینی باشد تا زمانی که کالا تسلیم متصدی حمل‌ونقل در محل مزبور نشود ضمان به خریدار منتقل نمی‌شود.</p> <p>۳. ضمان کالا به خریدار منتقل نمی‌شود مگر اینکه کالا به وضوح، خواه از طریق علامتگذاری بر روی آن، یا با اسناد بارنامه یا از طریق اعلام به خریدار و یا طریق دیگری، برای قرارداد تخصیص داده شده باشد.</p>	(۴۸)



پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>مواد (۴۹)، (۵۱)، (۵۲) و (۵۴) از مواردی است که اصلح است در آیین نامه اجرایی قانون پیش بینی شود.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۴۹) راجع به اجرای تعهدات در واقع مربوط به زمان اجرای تعهدات است و بهتر است اصلاح شود. وانگهی مواد (۴۹) تا (۵۱) در مورد زمان و مکان اجرای تعهدات که اموری نسبی و متغیر است ضروری نیست و بهتر است به اسناد قرارداد محول گردد.</p>	<p><b>اجرای تعهدات</b></p> <p>۱. هر طرف باید تعهداتش را به نحو زیر اجرا کند: الف) اگر در قرارداد به طور قطعی زمانی تعیین شده، یا زمان از قرارداد قابل احراز است، تعهدات باید در آن زمان اجرا شوند؛ ب) اگر مدت زمانی به طور قطع در قرارداد تعیین شده یا از قرارداد قابل احراز است، در هر زمانی در طی آن مدت زمان، مگر اینکه اوضاع و احوال دلالت بر این داشته باشد که قرار است طرف دیگر زمانی را انتخاب کند؛ پ) در هر مورد دیگری، در طی زمانی متعارف پس از انعقاد قرارداد.</p> <p>۲. ذینفع تعهد، می تواند هنگامی که زمان انجام تعهد فرا رسید، پیشنهاد اجرای جزئی تعهد را رد کند، چه این پیشنهاد با تضمین انجام باقیمانده تعهد همراه باشد، چه نباشد؛ مگر اینکه ذینفع تعهد هیچ نفعی مشروع در رد پیشنهاد مزبور نداشته باشد.</p> <p>۳. هزینه های اضافی که ذینفع تعهد به سبب اجرای جزئی متحمل شده است، قطع نظر از هر روش جبران دیگر، برعهده متعهد خواهد بود.</p>	(۴۹)
<p><b>انجمن شرکت های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b></p> <p>چنانچه هر یک از طرفین قرارداد اجرای تعهدی را در موعد معینی عهده دار شود و قبل از فرا رسیدن موعد مقرر بخواهد تعهد خود را اجرا کند، طرف مقابل ملزم به قبول آن نیست.</p> <p><b>بند «۲» پیشنهادی -</b> قبول اجرای پیش از موعد از سوی یک طرف، بر زمان اجرای تعهدات خود او مؤثر نیست،</p>		<p><b>اجرای پیش از موعد</b></p> <p>۱. ذینفع تعهد می تواند اجرای پیش از موعد تعهدات را رد کند؛ مگر اینکه هیچ نفع مشروعی در انجام این کار نداشته باشد.</p> <p>۲. قبول اجرای پیش از موعد از سوی یک طرف، بر زمان اجرای تعهدات خود او مؤثر نیست، مشروط بر اینکه زمان مزبور بدون توجه به اجرای تعهدات طرف دیگر تعیین شده</p>	(۵۰)



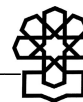
ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
	یا اجازه اجرای پیش از موعد در قرارداد داده شده باشد. ۳. هزینه‌های اضافی را که به سبب اجرای پیش از موعد بر ذینفع تحمیل شده است، باید از سوی مجری جبران شود.		مگر اینکه خلاف آن در قرارداد شرط شده باشد. بند «۳» پیشنهادی: هزینه‌های اضافی ناشی از اجرای پیش از موعد تعهد به عهده طرفی است که اجازه اجرای پیش از موعد تعهد را داده است.
(۵۱)	<b>محل اجرای تعهد</b> ۱. قید محل اجرای تعهد در قراردادهای عمومی الزامی است، مگر آنکه به دلایلی معقول تعیین محل اجرای تعهد ممکن نباشد. ۲. در صورتی که محل اجرای تعهد به طور قطعی در قرارداد تعیین نشده باشد یا از قرارداد قابل احراز نباشد، هر طرف باید تعهداتش را به نحو زیر اجرا کند: الف) تعهد پولی باید در محل تجاری ذینفع تعهد انجام شود؛ ب) هر تعهد دیگری باید در محل تجاری متعهد انجام شود؛ پ) هر طرف باید هرگونه افزایش هزینه را که برای اجرای تعهداتش، تبعی و به سبب تغییر محل تجاری او، متعاقب بر انعقاد قرارداد حاصل شده است، متحمل شود	<b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> مواد (۴۹)، (۵۱)، (۵۲) و (۵۴) از مواردی است که اصلح است در آیین‌نامه اجرایی قانون پیش‌بینی شود. <b>وزارت نفت</b> قید کلمه «باید» در بند «۲» ماده (۵۱) (محل اجرای تعهد) موجب افاده «الزام» در قرارداد می‌شود و لذا با قانون مدنی در مورد محل اجرای قرارداد در تعارض است مگر اینکه به صورت شرط ضمن عقد مطرح شود.	<b>انجمن شرکت‌های ساختمانی</b> <b>بند «۱» پیشنهادی:</b> قید محل اجرای تعهد اعم از تعهد به اجرای کار و تعهد به پرداخت پول در قراردادهای عمومی الزامی است، مگر آنکه به دلایلی معقول تعیین محل اجرای تعهد ممکن نباشد. <b>بند «۲» پیشنهادی - در صورتی که محل اجرای تعهد به طور قطعی در قرارداد تعیین نشده باشد یا از قرارداد قابل احراز نباشد، محل اجرای تعهدات پولی محل تجاری بستانکار و محل اجرای سایر تعهدات محل تجاری متعهد خواهد بود.</b> <b>بند «۲-الف» پیشنهادی - به نظر انجمن شرکت‌های ساختمانی ضرورت خاصی نداشته و می‌تواند حذف شود.</b> <b>بند «۲-ب» پیشنهادی - به نظر انجمن شرکت‌های ساختمانی ضرورت خاصی نداشته و می‌تواند حذف شود.</b> <b>بند «۲-پ» پیشنهادی - هرگونه افزایش هزینه‌ای که در اجرای تعهدات هر طرف به سبب تغییر محل تجاری وی ایجاد می‌شود، به عهده همان طرف خواهد بود.</b>
(۵۲)	<b>روش پرداخت</b> ۱. در قراردادهای عمومی روش و محل پرداخت باید مشخص و قابل تأدیة باشد.	<b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> مواد (۴۹)، (۵۱)، (۵۲) و (۵۴) از مواردی است که اصلح است در آیین‌نامه اجرایی قانون پیش‌بینی شود.	<b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۳» پیشنهادی:</b> پرداخت را می‌توان از طریق انتقال وجوه به هر یک از مؤسسه‌های مالی که گیرنده وجه، داشتن حسابی در آنها



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>را به اطلاع رساننده است انجام داد، مگر اینکه گیرنده وجه، حسابی ویژه را معین نکرده باشد.</p>	<p>سازمان بازرسی کل کشور- در ماده (۵۲) بند «۲- الف» طرح عنوان گردیده قراردادهای کوچک ولی منظور از این‌گونه قراردادها مشخص نشده است.</p>	<p>۲. پرداخت می‌تواند به یکی از صور زیر انجام شود: الف) در قراردادهای کوچک به صورت نقدی، چک، حواله یا هر روال معمول تجاری در محل پرداخت، ب) در قراردادهای بزرگ به صورت چک، حواله یا یکی از روش‌های معتبر بانکی. ۳. پرداخت را می‌توان از طریق انتقال وجوه به هر یک از مؤسسه‌های مالی که ذینفع، داشتن حسابی در آنها را به اطلاع رساننده است انجام داد، مگر اینکه ذینفع تعهد، حسابی ویژه را معین نکرده باشد. ۴. در مورد پرداخت از طریق انتقال وجوه، تعهد متعهد هنگامی ایفا می‌شود که انتقال وجوه به مؤسسه مالی ذینفع انجام شده باشد. ۵. چنانچه تعهد پرداخت، به پول مشخصی تصریح نشده باشد، پرداخت‌ها با پول رایج کشور (ریال) انجام می‌شود.</p>	
<p><b>وزارت نفت</b> در ماده (۵۳) باید توجه شود که عسر و حرج امری فردی و تحت تاثیر اراده است درحالی که قوه قهریه خارج از اراده متعاملین است با توجه به سیاق و محتوای متن در این بخش می‌توان فقط به موارد قوه قهریه (فورس ماژور) بسنده کرد. ضمناً مشخص نیست که قید کلمه «۵۰ درصد» در بند «الف» ماده (۵۳)، بر چه مبنای حقوقی منطقی استوار است؟ مضافاً اینکه موارد کلی مذکور در ذیل این ماده می‌تواند به‌عنوان مستمسکی جهت توجیه عدم انجام تعهدات قراردادی از سوی پیمانکاران مورد سوءاستفاده قرار گیرد. <b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b> در</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b> <b>بند «۱- الف» - در قیمت معادل پرداخت تعدیل مطرح است بنابراین با پرداخت تعدیل، موضوع ۵۰ درصد منتفی است.</b> <b>بند «۴» - تکلیف اجرای کار در فاصله رسیدگی دادگاه چي می‌شود؟</b> <b>بند «۵-۱» - خاتمه قرارداد توسط کدام یک از طرفین قرارداد، هر دو طرف؟</b> <b>دفتر مطالعات حقوقی</b> ۱. ماده (۵۳) راجع به روش پرداخت نیز لازم نیست، زیرا در مراحل هزینه در قانون محاسبات عمومی پیش‌بینی شده است. ۲. ماده (۵۳) درخصوص عسر و حرج در معاملات عمومی، بدعت</p>	<p><b>عسر و حرج در معاملات عمومی</b> ۱. در معاملات عمومی، عسر و حرج، هنگامی مصداق می‌یابد که بروز حوادثی، با تحقق همه شرایط زیر تعادل قرارداد را بر هم می‌زند: الف) به شرطی که به قیمت معادل زمان انعقاد قرارداد، بیش از ۵۰ درصد، هزینه اجرای تعهد افزایش یا ارزش دریافتی از اجرای تعهد کاهش یابد ب) بروز حوادث یا مطلع شدن طرف زیان‌دیده از وقوع آنها، پس از انعقاد قرارداد صورت گرفته باشد پ) در زمان انعقاد قرارداد، به‌طور متعارف طرف زیان‌دیده نمی‌توانسته است این وقایع را مد نظر قرار دهد ت) وقایع مزبور خارج از اراده طرف زیان‌دیده باشد</p>	(۵۳)



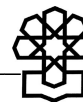
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>معاملات عمومی، عسر و حرج، هنگامی مصداق می‌یابد که بروز حوادثی، با تحقق هر یک از شرایط زیر تعادل قرارداد را بر هم زند</p> <p><b>بند «۵» پیشنهادی -</b> اگر دادگاه عسر و حرج را تأیید کند.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی -</b> ماده (۵۳) به شرح پیشنهادی تزلزل در تصمیمات را باعث می‌شود و وسیله‌ای خواهد بود که طرف‌های قرارداد به بهانه‌های متعدد از انجام تعهدات خود سرباز زنند و لازم است این ماده حذف شود.</p>	<p>حقوقی جدیدی است و باید بادقت تبیین گردد. بهتر است بجای آن اصطلاح امور غیرقابل پیش‌بینی یا تعدیل در قرارداد با استفاده از نظرات علمای فن لحاظ گردد.</p>	<p>ث) طرف زیان‌دیده، مسئولیت احتمال خطر ناشی از وقایع را برعهده نگرفته باشد.</p> <p>۲. در مورد عسر و حرج، طرف زیان‌دیده حق دارد درخواست مذاکره مجدد کند. این درخواست باید بدون تأخیر غیرموجه انجام شود و بیانگر دلایلی باشد که درخواست بر آن دلایل مبتنی است.</p> <p>۳. درخواست مذاکره مجدد، به خودی خود، حق خودداری از اجرای تعهدات را به طرف زیان‌دیده نمی‌دهد.</p> <p>۴. در صورت عدم دستیابی به توافق در مدتی متعارف، هر یک از طرفین می‌تواند به دادگاه متوسل شود.</p> <p>۵. اگر دادگاه عسر و حرج را تأیید کند، در صورت متعارف و معقول بودن،</p> <p>الف) در تاریخی مشخص و بر مبنای شروطی که تثبیت می‌شود، به قرارداد خاتمه می‌دهد؛ یا</p> <p>ب) با توجه به برقراری مجدد تعادل و موازنه در قرارداد، قرارداد را تعدیل می‌کند.</p>	
<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «ب» پیشنهادی:</b> اگر مدتی در قرارداد قید نشده باشد، بعد از طی متناسب.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>مواد (۴۹)، (۵۱)، (۵۲) و (۵۴) از مواردی است که اصلح است در آیین‌نامه اجرایی قانون پیش‌بینی شود.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۵۴) در مورد بازرسی و آزمایش مناسب است اگرچه می‌تواند به آیین‌نامه محول گردد.</p>	<p><b>بازرسی و آزمایش</b></p> <p>۱. در قراردادهای عمومی، اگر نیاز به بازرسی و آزمایش باشد، باید نوع، محل، زمان و ترتیبات آنها، به‌طور مشخص قید شود.</p> <p>۲. چنانچه زمان مشخصی در قرارداد قید نشده باشد، کارفرما باید در کوتاه‌ترین مدت ممکن، با توجه به اوضاع و احوال مربوط، کالا را مورد بازرسی و آزمایش قرار دهد یا ترتیبی مقرر دارد که آنها مورد بازرسی قرار گیرند.</p> <p>۳. اگر قرارداد متضمن حمل‌ونقل باشد، معاینه و بازرسی می‌تواند تا وصول آنها به مقصد به تأخیر انداخته شود.</p>	<p>(۵۴)</p>



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
		<p>۴. حق استناد بر فقدان مطابقت در صورتی از کارفرما سلب می‌شود که به‌طور مشخص ماهیت و نوع عدم تطابق را ظرف مدت مقرر در قرارداد و اگر در قرارداد مدتی قید نشده باشد، طی زمانی متعارفی بعد از اینکه کشف کرد یا باید کشف می‌کرد، اطلاع ندهد.</p> <p>۵. حق استناد بر فقدان مطابقت در شرایط زیر از بین می‌رود:</p> <p>الف) اگر مدتی در قرارداد قید شده باشد، بعد از طی مدت مقرر،</p> <p>ب) اگر مدتی در قرارداد قید نشده باشد، بعد از طی دو سال.</p> <p>۶. هر گاه فقدان مطابقت مربوط به اموری باشد که متعهد می‌دانسته یا نمی‌توانسته از آن بی‌اطلاع باشد و آن را برای کارفرما افشا ننماید، حق استناد بر فقدان مطابقت، علی‌رغم بندهای «۴» و «۵»، برای کارفرما محفوظ خواهد بود.</p>	
<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی</p> <p>لازم است به جرم بودن افشای اطلاعات محرمانه دولت در ماده (۵۵) پیشنهادی تصریح شود.</p>		<p><b>محرمانه نگاه داشتن اطلاعات</b></p> <p>در جریان مذاکرات، هر طرف وظیفه دارد اطلاعاتی را که طرف دیگر به‌عنوان محرمانه در اختیارش می‌گذارد، افشا نکند یا برای مقاصد شخصی، استفاده نامناسب از آنها به عمل نیاورد؛ خواه بعداً قراردادی بین آنها منعقد شود یا نشود. در صورت مقتضی، یکی از طرق جبران نقض این وظیفه، غرامتی است که میزان آن بر مبنای منافع حاصل شده برای طرف دیگر تعیین می‌شود.</p>	(۵۵)
<p>انجمن شرکتهای ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی: در قراردادهای عمومی، درخواست کارفرما مبنی بر تغییر مقادیر یا ارقام تعهدات یا افزودن یا جایگزین کردن ارقام</p>	<p>انجمن صنفی شرکتهای پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p><b>بند «۱» - به تغییر مقادیر کار و کارهای جدید در حدود مجاز اشاره شده است، این حدود مجاز برای تغییر مقادیر و یا کارهای</b></p>	<p><b>تغییرات مجاز</b></p> <p>۱. در قراردادهای عمومی، درخواست کارفرما مبنی بر تغییر مقادیر یا ارقام تعهدات یا افزودن یا جایگزین کردن</p>	(۵۶)



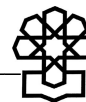
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>جدید در حدودی مجاز است که خارج از موضوع قرارداد نباشد و تعادل قرارداد را بر هم نزند.</p> <p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۵۶) بند «۱» تغییر مقادیر با ارقام تعهدات را محدود به حدودی کرده که تعادل قرارداد را به هم نزنند، اما مراجع تعیین این حدود کجاست و با چه ضوابطی قابل سنجش و کنترل می‌باشد، لازم است مرجع تعیین ضوابط مشخص گردد.</p>	<p><b>جدید چند درصد است؟ آیا هر کارفرما مجاز است طبق تشخیص خود این حد مجاز و متعادل را تعیین کند؟</b></p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>چگونگی برهم‌زدن تعادل قرارداد در ماده (۵۶) مشخص نشده و لازم است این ماده مورد تجدید نظر و اصلاح قرار گیرد و درصدی از مبلغ قرارداد ملاک افزایش یا کاهش قراردادها قرار گیرد.</p> <p>- تجدید نظر در شروط قرارداد به شرح بند «۲» ماده (۵۶) واجد ابهام است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۵۶) درباره تغییرات مجاز چندان رسا و گویا نیست باید حدود اختیارات کارفرما برای تغییرات دقیقاً روشن گردد مثل اختیار کاهش یا افزایش ۲۵ درصد حجم معامله.</p> <p><b>ماده (۵۶)</b>- در متن این ماده، مفهوم و میزان «تعادل»، مشخص نشده است. بدیهی است این عبارت با چنین مفهوم کلی، می‌تواند زمینه‌ساز بروز مشکلات و سوءاستفاده‌های احتمالی بعدی باشد.</p>	<p>ارقام جدید در حدودی مجاز است که تعادل قرارداد را بر هم نزند.</p> <p>۲. در شروط قراردادهای عمومی، حدود مجاز تغییرات باید به صورت کلی یا به تفکیک فصول مختلف، تعیین و نحوه جبران هزینه‌های ناشی از اجرای تغییرات و اختیارات طرف دیگر نسبت به عدم اجرای تغییرات یا خاتمه قرارداد، در صورت تجاوز از حدود مقرر، تصریح شود.</p>	
<p><b>انجمن شرکتهای ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b></p> <p>در صورتی که موضوع معامله مستلزم انتقال مالکیت باشد، طرف قرارداد باید کالا یا امتیازی را انتقال دهد که از هرگونه حق یا ادعای شخص ثالث مصون باشد، مگر اینکه کارفرما موافقت کرده باشد که کالا یا امتیازی را که موضوع حق یا ادعای شخص ثالث است، اخذ نماید، در این صورت مسئولیت پاسخگویی به ادعای شخص ثالث به عهده کارفرما خواهد بود.</p>	<p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p><b>ماده (۵۷)</b>- این ماده تحت عنوان «انتقال مالکیت بدون ادعا یا حق اشخاص ثالث»، معرفی شده است. با مطالعه مفاد این ماده که به صورت نارسایی ترجمه شده است، مشخص می‌شود که تنظیم عنوان ماده حاضر به صورت یاد شده ناشی از آن است که مفهوم حقوقی مورد نظر از این ماده به درستی درک نشده است. در معنایی ساده هدف از پیش‌بینی ماده (۵۷) این بوده که به عنوان مثال اگر شخصی مالی را به دیگری می‌فروشد، این مال</p>	<p><b>انتقال مالکیت بدون ادعا یا حق اشخاص ثالث</b></p> <p>۱. در صورتی که موضوع معامله مستلزم انتقال مالکیت باشد، طرف قرارداد باید کالا یا امتیازی را انتقال دهد که از هرگونه حق یا ادعای شخص ثالث مصون باشد، مگر اینکه کارفرما موافقت کرده باشد که کالا یا امتیازی را که موضوع حق یا ادعای شخص ثالث است، اخذ نماید.</p> <p>۲. در صورتی که حق یا ادعای شخص ثالث مربوط به مالکیت صنعتی یا سایر مالکیت‌های معنوی باشد که طرف</p>	(۵۷)



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>سازمان بازرسی کل کشور</p> <p>ماده (۵۷) در مورد موضوع انتقال مال غیر است که مطابق قوانین مدنی لازم‌الرعايه می‌باشد و لذا ضرورتی به درج ناقص آن نمی‌باشد.</p>	<p>باید متعلق به خود او باشد، نه دیگری. با این توضیح بدیهی است که در وضعیت فعلی، عنوان ماده (۵۷) به صورت «انتقال مالکیت بدون ادعا یا حق اشخاص ثالث»، هیچ تناسبی با مفهوم مورد اشاره ندارد.</p>	<p>معامله در زمان انعقاد قرارداد از آنها مطلع بوده یا نمی‌توانسته است نسبت به آنها بی‌اطلاع باشد، مسئولیت طرف معامله، علیرغم اطلاع کارفرما، از عهده طرف معامله ساقط نمی‌شود. اما کارفرما در صورتی که اطلاع داشته یا نمی‌توانسته مطلع نباشد، مسئول ضمانت مربوط به مسئولیت خرید در نقض مالکیت صنعتی یا سایر مالکیت‌های معنوی است.</p>	
<p>اتاق بازرگانی... تهران</p> <p>در ماده (۵۸) بند «۲» «اورا» به «متعهد را» تبدیل شود.</p> <p>وزارت نفت - در بند «ب» - ۲ ماده (۵۸) بهتری است بجای عسر و حرج عبارت قوه قهریه یا فورس ماژور قید گردد.</p> <p>- در بند «۳» ماده (۵۸) عبارت «غیرمنصفانه» به کار رفته است. با توجه به اینکه مشروط هر قرارداد مبتنی بر توافق و اراده دوطرف می‌باشد وصف انصاف می‌تواند خروج موضوعی از مطلب تلقی شود.</p> <p>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۴» پیشنهادی: عدم اجرای تعهد از سوی یک طرف قرارداد به خودی خود عدم اجرای تعهد از سوی طرف دیگر را توجیه نمی‌کند، مگر آنکه اجرای همزمان تعهدات متقابل شرط شده باشد یا در شرایط قرارداد یا اوضاع و احوالی که در آن تعهدات تحقق می‌گردد اقتضای دیگری کند.</p> <p>بند «۵» پیشنهادی - به نظر انجمن شرکت‌های ساختمانی ضرورت خاصی نداشته و می‌تواند حذف شود.</p>	<p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>بند «۲-الف»، تشخیص غیرممکن بودن اجرای تعهدات با کی است؟</p> <p>سازمان بازرسی کل کشور - ماده (۵۸) بند «۴» جهت اجرای صحیح و نظارت دقیق بهتر است موضوع تعیین و یا به مرجع تعیین آن خصوصاً ضوابط مال اشاره شود و از گفتار کلی و مبهم خودداری شود.</p> <p>اتاق بازرگانی... تهران</p> <p>ماده (۵۸) بند «۵»، نحوه عنوان شده برای اجرای همزمان، بدون پیش‌بینی جوانب امر، باعث مشکلات اجرایی می‌شود.</p> <p>دفتر مطالعات حقوقی</p> <p>ماده (۵۸) در مورد عدم اجرای تعهد با اصول و موازین شرع و قانون مدنی تطبیق داده شود.</p>	<p>عدم اجرای تعهد</p> <p>۱. عدم اجرای تعهد عبارت است از کوتاهی در اجرای هر یک از تعهدات قراردادی که شامل اجرای معیوب و ناقص یا همراه با تأخیر نیز می‌شود.</p> <p>۲. در صورت عدم اجرای تعهد، طرف ذینفع، جز در صورت تحقق یک یا چند حالت زیر می‌تواند، او را ملزم به اجرای تعهد نماید:</p> <p>الف) اجرای تعهد از نظر حقوقی یا اجرایی غیرممکن شده باشد،</p> <p>ب) اجرای تعهد مشمول عسر و حرج شده باشد،</p> <p>پ) اجرای تعهد، با جبران خسارت، از منشاء دیگری قابل حصول باشد،</p> <p>ت) طرف ذینفع اجرای تعهد، در مدت مشخص شده در قرارداد یا مدت زمانی متعارف، پس از آنکه از عدم اجرا آگاه شده، یا باید آگاه می‌شده است، اجرای تعهد را مطالبه نکرده باشد.</p> <p>۳. در قراردادهای عمومی، هر گونه شرطی که به‌طور غیرمنصفانه عدم اجرای تعهدات را، برای یک طرف مجاز شمرد، ممنوع است.</p>	(۵۸)



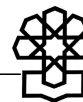
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
		<p>۴. عدم اجرای تعهد از سوی یک طرف قرارداد، به خودی خود، عدم اجرای تعهد از سوی طرف دیگر را توجیه نمی‌کند، مگر آنکه در شرایط قرارداد یا اوضاع و احوالی که در آن تعهدات محقق می‌گردد، اقتضای دیگری کند.</p> <p>۵. چنانچه در قراردادی، اجرای همزمان تعهدات شرط شده باشد، هر یک از طرفین تا زمانی که طرف دیگر تعهدش را اجرا نمی‌کند، می‌تواند از اجرای تعهدش خودداری کند.</p> <p>۶. چنانچه در قراردادی، اجرای تعهدات یک طرف، پس از اجرای تعهدات طرف دیگر شرط شده باشد، طرفی که قرار است تعهدش را دیرتر انجام دهد، می‌تواند تا زمانی که طرف اول تعهدش را انجام نداده، از اجرای تعهدش خودداری کند.</p>	
<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b> در صورتی که طرف متعهد به پرداخت پول یا سایر وجوه نقدی، در اجرای تعهدات مالی خود کوتاهی کند، نمی‌تواند طرف را به اجرای تعهداتش ملزم کند.</p> <p><b>بند «۲» پیشنهادی -</b> اگر هر یک از طرف‌ها، در پرداخت مبلغی که موعد آن رسیده است، کوتاهی کند، طرف زیان‌دیده مستحق است، علاوه بر اصل مبلغ یاد شده، بهره مبلغ مزبور را، خواه عدم پرداخت معذور باشد یا نباشد، از تاریخ رسیدن موعد تا تاریخ پرداخت آن دریافت کند. دریافت بهره مبلغ مذکور، سایر طرق جبران عدم اجرای تعهد (براساس مقررات این قانون) را منتفی نمی‌سازد.</p> <p><b>بند «۳» پیشنهادی -</b> نرخ بهره دیرکرد مبالغ دریافتی، معادل نرخ شاخص سالیانه بانک مرکزی می‌باشد.</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>با عنایت به توضیح مندرج در بند «۲» از ماده (۳۳) مفاد ماده (۵۹) در خصوص دیرکرد اجرای تعهدات مالی پیش‌نویس منتفی خواهد بود ضمناً دریافت بهره مبلغ قید شده و در قرارداد فاقد وجاهت شرعی می‌باشد.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۵۹) درباره دیرکرد اجرای تعهدات مالی به علت شائبه ربوی بودن خلاف موازین شرعی است، به‌ویژه آنکه صراحتاً از بهره دیرکرد نام برده است.</p>	<p><b>دیرکرد اجرای تعهدات مالی</b></p> <p>۱. در صورتی که طرف متعهد به پرداخت پول یا سایر وجوه نقدی، در اجرای تعهدات مالی خود کوتاهی کند، طرف دیگر می‌تواند الزام به پرداخت را مطالبه کند.</p> <p>۲. اگر هر یک از طرف‌ها، در پرداخت مبلغی که موعد آن رسیده است، کوتاهی کند، طرف زیان‌دیده مستحق است، علاوه بر اصل مبلغ یاد شده، بهره مبلغ مزبور را، خواه عدم پرداخت معذور باشد یا نباشد، از تاریخ رسیدن موعد تا تاریخ پرداخت آن دریافت کند. دریافت بهره مبلغ مذکور، سایر طرق جبران عدم اجرای تعهد (موضوع ماده (۶۴)) را منتفی نمی‌سازد.</p> <p>۳. نرخ بهره دیرکرد مبالغ دریافتی، معادل نرخ بهره وام‌های کوتاه‌مدت بانک ملی ایران می‌باشد.</p>	(۵۹)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادهات
			<p>وزارت امور اقتصاد و دارایی - لازم است عبارت «بهره» در بند «۲» ماده (۵۹) به عبارت «خسارت تأخیر تأدیه» اصلاح شود.</p> <p>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</p> <p>بند «۳» - چرا نرخ بهره کوتاه‌مدت، بهتر است نرخ بهره متناسب با طول مدت تأخیر در پرداخت (کوتاه‌مدت یا ۱ الی ۵ ساله، بسته به مورد) در نظر گرفته شود.</p>
(۶۰)	<p><b>عدم اجرای تعهد در حوادث قهریه</b></p> <p>۱. عدم اجرای تعهد در صورتی معذور است که اثبات شود، عدم اجرای تعهد ناشی از مانعی خارج از اختیار و اراده طرف مسئول عدم اجرا بوده یا در زمان انعقاد قرارداد به‌طور متعارف انتظار نمی‌رفته که مانع مزبور به حساب آورده شود یا از آن یا نتایج آن اجتناب شود یا بر آن مانع یا نتایج آن غلبه شود.</p> <p>۲. طرفی که در اثر موانع یاد شده، از اجرای تعهدات خود باز می‌ماند، باید خطاری مبنی بر وجود مانع و اثر آن بر توانایی وی برای اجرای تعهداتش به طرف دیگر بدهد. چنانچه در مدت زمانی متعارف یا تعیین شده در قرارداد پس از آنکه طرف مسئول عدم اجرا از وجود مانع آگاه شده یا باید از آن آگاه می‌شده است، اخطار مذکور به طرف دیگر نرسد، وی مسئول خسارات ناشی از عدم وصول است.</p> <p>۳. تأخیر در عدم اجرای تعهد در صورتی که موانع موضوع بند «۱» موقتی باشد، تا زمانی متعارف پس از رفع موانع یاد شده، معذور است.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۶۰) بند «۴» مفاد آن مغایر با بندهای «۱» و «۲» همین ماده می‌باشد و موارد قهریه خارج از اختیار می‌باشد و موضوع ضروریان موضوع غیرمنطقی است و بهتر است موارد قهریه را به ضوابط مشخصی که توسط مرجع مشخص تعیین و ابلاغ می‌نماید موکول نمود.</p>	<p>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی: عدم اجرای تعهد در صورتی معذور است که اثبات شود عدم اجرای تعهد ناشی از مانعی خارج از اختیار و اراده متعهد بوده یا در زمان انعقاد قرارداد امکان پیش‌بینی آن وجود نداشته است.</p> <p>بند «۲» پیشنهادی - طرفی که در اثر موانع یاد شده از اجرای تعهدات خود باز می‌ماند، باید مراتب را کتباً به طرف دیگر اعلام کند، در غیر این صورت مسئول خسارات ناشی از اجرای عدم تعهد خواهد بود.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۶۰) بند «۳» «تأخیر در عدم اجرا» به «تأخیر در اجرا» و همچنین معذور به «مقدور» تبدیل شوند.</p>



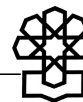
پیشنهادهای	توضیحات	پیش نویس	ماده
		<p>۴. مفاد این ماده، به هیچ وجه یک طرف قرارداد را از اجرای سایر حقوق خود برای خاتمه دادن به قرارداد یا خودداری از اجرا یا درخواست جبران زیان‌های وارده، منع نمی‌کند.</p>	
<p><b>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۱» پیشنهادی:</b> متخلف از انجام تعهد در موارد زیر می‌تواند تعهداتی را که انجام نداده جبران کند.</p> <p><b>بند «پ» پیشنهادی - تأخیر مربوط به جزء کوچکی از تعهدات باشد که به‌طور متعارف اساسی تلقی می‌شود ولی در قرارداد درباره آن تصریح نشده باشد.</b></p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b> اصلاح است جزء پ بند «۱» ماده (۶۱) حذف شود. بند «۵» ماده مذکور با بند «۱» ماده (۶۲) به صورت مکرر درج شده.</p> <p><b>بند «۵» پیشنهادی - به‌نظر انجمن شرکت‌های ساختمانی ضرورت خاصی نداشته و می‌تواند حذف شود.</b></p>	<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b> ماده (۶۱) بند «۵» عیناً به‌عنوان بند «۱» در ماده (۶۲) تکرار شده است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b> مفاد ماده (۶۰) در مورد حوادث قهریه چندان رسا نیست بهتر است مانند شرایط عمومی پیمان دقیق و واضح نوشته شود و با احکام قانون مدنی در این خصوص هماهنگ گردد.</p>	<p><b>جبران عدم اجرای تعهد</b> ۱. طرف مسئول عدم اجرای تعهد، به هزینه خود، می‌تواند هر گونه عدم اجرایی را جبران کند به شرطی که: الف) بدون تأخیر غیرموجه، اخطاری مبنی بر نحوه جبران عدم اجرای تعهد و زمانبندی آن را به طرف دیگر بدهد. ب) اقدام جبرانی پیشنهادی در اوضاع و احوال مورد نظر مناسب باشد، پ) طرف زیان‌دیده نفع مشروعی در رد اقدام جبرانی نداشته باشد، ت) اقدام جبرانی بی‌درنگ انجام شود.</p> <p>۲. حق جبران عدم اجرای تعهد با اخطار خاتمه قرارداد، از میان نمی‌رود.</p> <p>۳. طرف زیان‌دیده می‌تواند تا زمان جبران عدم اجرای تعهد، از انجام تعهداتش خودداری کند.</p> <p>۴. با وجود جبران عدم اجرا، طرف زیان‌دیده حق خود را برای مطالبه خسارات ناشی از تأخیر و نیز خسارات ناشی از جبران عدم اجرا یا صدماتی که با جبران عدم اجرا برطرف نشده است، حفظ می‌کند.</p> <p>۵. در صورتی که یک طرف، مهلتی را برای جبران عدم اجرای تعهد از سوی طرف دیگر، پذیرفته است، در مهلت یاد شده نمی‌تواند مانع از جبران عدم اجرای تعهد گردد.</p>	(۶۱)



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p>انجمن شرکت‌های ساختمانی - بند «۵» پیشنهادی: حذف شود.</p> <p>بند «۶» پیشنهادی: حذف شود.</p>	<p><b>اتفاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۶۲) بند «۱» عیناً به‌عنوان بند «۵» در ماده (۶۱) تکرار شده است.</p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>ماده (۶۲) راجع به خاتمه دادن به قرارداد نوعی حق فسخ به‌علت عدم اجرای اساس قرارداد است که تأسیس جدید حقوقی محسوب می‌شود و ابهامات زیادی دارد. لازم است بجای آن همانند شرایط عمومی پیمان فسخ به‌علت تقصیر است پیمانکار (ماده (۴۶) و (۴۷)) و فسخ به‌علت مقتضیات اداری پیش‌بینی شود.</p>	<p><b>مهلت جبران عدم اجرای تعهد</b></p> <p>۱. در صورتی که یک طرف، مهلتی را برای جبران عدم اجرای تعهد از سوی طرف دیگر، پذیرفته است، در مهلت یاد شده نمی‌تواند مانع از جبران عدم اجرای تعهد گردد.</p> <p>۲. در صورتی که یک طرف تعهد خود را اجرا نکرده باشد، طرف زیان‌دیده می‌تواند به طرف مسئول عدم اجرای تعهد، مهلتی را برای اجرای تعهد تعیین و اعلام کند. در طی مهلت یاد شده طرف زیان‌دیده می‌تواند از انجام تعهدات متقابل خود خودداری کند، همچنین می‌تواند ادعای مطالبه خسارت کند، اما نمی‌تواند به طریق جبران دیگری متوسل شود، مگر آنکه طی مدت اضافی مذکور، اعلامی از سوی وی دریافت کند که حاکی از عدم اجرای تعهد در مهلت یاد شده باشد.</p> <p>۳. در صورت تأخیر اساسی در اجرای تعهد، طرف زیان‌دیده می‌تواند به قرارداد خاتمه دهد. تأخیر در اجرای تعهد در صورتی اساسی تلقی می‌گردد که:</p> <p>الف) در قرارداد تأخیر اساسی به وضوح تعیین شده باشد، یا</p> <p>ب) تأخیری در مهلت متعارف تمدید شده برای جبران تأخیر یا تأخیرات جزئی رخ داده باشد، یا</p> <p>پ) تأخیر مربوط به جزء کوچکی از تعهدات باشد که به‌طور متعارف اساسی تلقی نمی‌شود و در قرارداد درباره آن تصریح نشده باشد.</p>	<p>(۶۲)</p>
		<p><b>خاتمه دادن به قرارداد</b></p> <p>۱. یک قرارداد را در هر یک از شرایط زیر می‌توان خاتمه داد:</p> <p>الف) کوتاهی طرف دیگر در اجرای تعهداتش، معادل با عدم</p>	<p>(۶۳)</p>



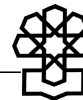
پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۶۳) بند «۲»، کلمه «بتوان» دوم اضافی است.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>ماده (۶۳) بند «۲»، یا موارد مشابه آن به نقض تعهدات اساسی اشاره شده است که اصطلاح اساسی باید تبیین شود، والا تعیین مصادیق آن در عمل مواجه با اشکال می‌شود به همین جهت اصل بیست‌وپنج کنوانسیون بیع بین‌المللی چنین مقرر می‌دارد «نقض قرارداد توسط یکی از اصحاب دعوی هنگامی اساسی محسوب می‌شود که منجر به ورود آن‌چنان خساراتی به طرف دیگر می‌شود به‌نحوی که به‌طور عمده‌ای او را از آنچه استحقاق انتظار آن را به‌موجب قرارداد داشته است محروم نماید، مگر اینکه طرف نقض‌کننده چنین نتیجه‌ای را پیش‌بینی نمی‌کرده و یک فرد متعارف همانند او در شرایط و احوال مشابه چنین پیامد و نتیجه‌ای را نمی‌توانسته پیش‌بینی کند. بنابراین به جهت اینکه وضوح و شفافیت از ارکان قانونگذاری است بهتر است راه‌حل‌ها دقیق‌تر و منجز بیان شود تا باب تفسیر متعدد باز نشود.</p> <p>– بند «۶» ماده (۶۳) از حیطة نظر اجرایی و عدم تعیین مصداق تضمین مناسب به‌خصوص برای دستگاه‌های دولتی واجد اشکال است.</p>	<p>اجرای اساسی قرارداد باشد،</p> <p>ب) کوتاهی یک طرف در اجرای به‌موقع تعهدات، اساسی باشد.</p> <p>۲. در قراردادهای عمومی شرایط نقض تعهدات اساسی و تأخیرات اساسی باید تعیین شوند، مگر آنکه بتوان به‌طور متعارف اوضاع و احوال قرارداد را استنباط کرد.</p> <p>۳. حق هر طرف برای خاتمه دادن به قرارداد با اخطار به طرف دیگر، اعمال می‌شود.</p> <p>۴. حق طرف زیان‌دیده برای خاتمه دادن به قرارداد از دست نمی‌رود مگر آنکه پس از مدت زمانی متعارف یا مدت تعیین شده در قرارداد، بعد از اینکه از عدم اجرای تعهد یا اجرای تعهد غیرمنطبق با قرارداد آگاه شده یا باید آگاه می‌شده است، اخطار نداده باشد.</p> <p>۵. چنانچه پیش از تاریخ اجرای تعهد، آشکار باشد که عدم اجرای تعهد اساسی از سوی یک طرف محقق خواهد شد، طرف دیگر می‌تواند به قرارداد خاتمه دهد.</p> <p>۶. طرفی که به‌طور معقول و متعارف، اعتقاد دارد که عدم اجرای اساسی تعهد از سوی طرف دیگر محقق خواهد شد، می‌تواند خواستار تضمین مناسب برای اجرای تعهد مزبور شود و در عین حال از اجرای تعهداتش خودداری کند و در صورتی که تضمین مزبور در مدت زمانی متعارف یا زمانی مقرر در قرارداد، فراهم نشود، به قرارداد خاتمه دهد.</p>	
<p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>ماده (۶۴) بند «۲»، استرداد مثل در حکم عین آمده است. شاید بهتر باشد که ابتدا به استرداد عین و سپس به مثل و در آخر به بدل نقدی اشاره شود.</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>در ذیل بند «۲» ماده (۶۴) بهتر است اصلاح شود «اگر استرداد عین از لحاظ عقلی و عرضی ممکن است یا مناسب نباشد بدل اعم از مثل یا قیمت جایگزین آن می‌شود در صورت عدم استرداد مثل</p>	<p><b>آثار کلی خاتمه دادن به قرارداد</b></p> <p>۱. خاتمه دادن به قرارداد متضمن آثار زیر است:</p> <p>الف) خاتمه دادن به قرارداد، طرفین را از انجام تعهداتشان برای اجرا و دریافت تعهدات آتی معاف می‌دارد،</p>	(۶۴)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادهات
	<p>ب) خاتمه دادن به قرارداد، مانع از مطالبه خسارات به دلیل عدم اجرا نمی‌شود.</p> <p>پ) خاتمه دادن به قرارداد، تأثیری بر شرط حل‌وفصل دعاوی یا هر شرط دیگری که قرار است حتی پس از خاتمه دادن به قرارداد اجرا شود، ندارد.</p> <p>۲. با خاتمه یافتن قرارداد، هر طرف می‌تواند خواهان استرداد آن چیزی باشد که در اختیار طرف دیگر قرار داده است، مشروط به اینکه طرف مزبور نیز به‌طور همزمان هر چیزی را که دریافت کرده مسترد نماید. اگر استرداد مثلی، از نظر عرفی و عقلی، ممکن یا مناسب نباشد، استرداد بدل نقدی، جایگزین می‌شود.</p> <p>۳. جز در شرایط مقرر در بند «۲»، طرفی که تمام یا بخشی از قرارداد را اجرا کرده، در صورتی می‌تواند تقاضای استرداد آن چیزی که وی به‌موجب قرارداد تحویل داده یا تأدیه کرده، بنماید، که امکان استرداد، یا امکان اعاده، به‌واسطه فعل یا ترک فعل خواهان استرداد ناممکن نشده باشد؛ یا تمام یا بخشی از موضوع معامله، فاسد نشده یا از بین نرفته باشد.</p> <p>۴. پس از فسخ، چنانچه هر دو طرف ملزم به اعاده باشند، آنها باید این کار را همزمان انجام دهند.</p> <p>۵. در قراردادهای خرید، اگر برای خریدار، استرداد کالا عمدتاً با همان وضعیتی که آنها را دریافت کرده، مقدور نباشد، حق اعلام فسخ قرارداد یا الزام فروشنده به تسلیم بدل کالا را، جز در شرایطی که به‌واسطه فعل یا ترک فعل فروشنده استرداد ناممکن نشده باشد؛ یا تمام یا بخشی از موضوع معامله، فاسد نشده یا از بین نرفته باشد، از دست</p>	<p>باید قیمت تأدیه شود...»</p>	<p><b>انجمن شرکتهای ساختمانی - بند «۳» پیشنهادی:</b> جز در شرایط مقرر در بند «۲»، طرفی که تمام یا بخشی از قرارداد را اجرا کرده، در صورتی می‌تواند تقاضای استرداد آن چیزی که وی به‌موجب قرارداد تحویل داده یا تأدیه کرده، بنماید، که امکان استرداد، یا امکان اعاده، به‌واسطه فعل یا ترک فعل خواهان استرداد وجود داشته باشد، یا اینکه تمام یا بخشی از موضوع معامله فاسد نشده یا از بین نرفته باشد.</p> <p><b>بند «۵» پیشنهادی - در قراردادهای خرید، اگر برای خریدار استرداد کالا عمدتاً با همان وضعیتی که آنها را دریافت کرده، مقدور نباشد، حق اعلام فسخ قرارداد یا الزام فروشنده به تسلیم بدل کالا را، جز در شرایطی که به‌واسطه فعل یا ترک فعل فروشنده استرداد امکانپذیر باشد؛ یا تمام یا بخشی از موضوع معامله، فاسد نشده یا از بین نرفته باشد، از دست خواهد داد. اما از دست دادن این حق، سایر طرق جبران خسارت مذکور در قرارداد را منتفی نمی‌سازد.</b></p>



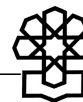
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
		<p>خواهد داد. اما از دست دادن این حق، سایر طرق جبران خسارت مذکور در قرارداد را منتفی نمی سازد.</p> <p>۶. اگر اجرای تعهدات، علیرغم اعلام خاتمه دادن به قرارداد، به استناد شروط قرارداد یا به اقتضای اوضاع و احوال، برای مدت زمان معینی ادامه یابد و تعهدات قرارداد قابل تجزیه باشد، استرداد موضوع معامله یا بدل نقدی آن، تا تحقق خاتمه به تعویق می افتد.</p>	
<p>انجمن شرکتهای ساختمانی - بند «۶» پیشنهادی: طرف مسئول عدم اجرای تعهد، مسئول آن قسمت از صدمات وارده بر طرف زیان دیده که با اقدامات معقول و متعارف زیان دیده ممکن بود کاهش یابد، نیست. طرف زیان دیده در صورت انجام اقدامات یاد شده، می تواند هزینه هایی را که به طور متعارف در تلاش برای تقلیل صدمات متحمل شده، دریافت کند. مرجع تشخیص متعارف بودن تلاش زیان دیده برای تقلیل صدمات، کمیسیون عالی حرفه ای می باشد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>عبارت «بهره» در بند «۸» ماده (۶۵) می باید به عبارت «غرامت» اصلاح شود.</p> <p><b>اتاق بازرگانی... تهران</b></p> <p>در ماده (۶۵) بند «۸»، در سطر آخر کلمه «مطابق» اضافی است.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکتهای پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۲»- در قراردادهای پیمانکاری مفاد این بند در صورت فسخ پیمان مسئله ساز است، پیمانکار چگونه می تواند غرامت کامل و ضرر و زیان را جبران نماید (در سطر سوم ابتدای ماده (۶۵)) حداکثر خسارتی که می توان از پیمانکار دریافت نمود همان ضمانت نامه های نزد کارفرما می باشد.</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>برخی احکام ماده (۶۵) راجع به خسارات مثل بهره خسارت و عدم النفع خلاف موازین شرعی است و باید حذف یا اصلاح شوند.</p>	<p><b>خسارات</b></p> <p>۱. هر گونه عدم اجرای تعهد به طرف زیان دیده، حق مطالبه خسارات را به طور انحصاری یا به همراه هر طریق جبرانی دیگر می دهد، مگر هنگامی که عدم اجرای تعهد، طبق مقررات این قانون معذور باشد.</p> <p>۲. طرف زیان دیده، به دلیل متحمل شدن صدمات صدمات مالی و غیرمالی ناشی از عدم اجرای تعهد، مستحق دریافت غرامت کامل است. این صدمات، هر گونه زیان وارده و هر گونه نفعی را شامل می شود که زیان دیده، با در نظر گرفتن و استثنای نفع اکتساب شده از سوی زیان دیده به واسطه اجتناب از هزینه یا عدم اجرای تعهد، از آن محروم شده است.</p> <p>۳. طرف مسئول عدم اجرای تعهد، فقط مسئول صدماتی است که احتمال آن در صورت عدم اجرای تعهد در قرارداد قید شده، یا به طور متعارف برای وی قابل پیش بینی بوده است.</p> <p>۴. اگر در قرارداد برای عدم اجرای تعهد، مبلغ مشخصی تعیین شده باشد، طرف زیان دیده، بدون توجه به صدمه واقعی، مستحق دریافت آن مبلغ مشخص خواهد بود، مگر آنکه مبلغ یاد شده با توجه به اوضاع و احوال معامله بیش از اندازه باشد، در آن صورت باید مقدار آن را به مبلغ</p>	(۶۵)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
	<p>متعارف و معقول تقلیل داد.</p> <p>۵. صدمه ناشی از عدم اجرای تعهد، در مواردی که مربوط به از دست دادن فرصت یا عدم‌النفع باشد، در صورتی احراز می‌گردد که به‌طور متعارف و معقول، قطعی باشد.</p> <p>۶. طرف مسئول عدم اجرای تعهد، مسئول آن قسمت از صدمات وارده بر طرف زیان‌دیده که با اقدامات معقول و متعارف زیان‌دیده ممکن بود کاهش یابد، نیست. طرف زیان‌دیده در صورت انجام اقدامات یاد شده، می‌تواند هزینه‌هایی را که به‌طور متعارف در تلاش برای تقلیل صدمات متحمل شده، دریافت کند.</p> <p>۷. خسارات باید یکجا پرداخت شود، مگر در مواردی که ماهیت صدمه به‌صورت دیگری اقتضا کند.</p> <p>۸. بهره خسارات ناشی از عدم اجرای تعهدات، از زمان عدم اجرا محقق می‌شود مگر آنکه به‌نحو دیگری توافق شود. خسارات یاد شده تابع مطابق مقررات مربوط به اجرای تعهدات مالی است.</p>		
(۶۶)	<p><b>فصل ۸- سازماندهی معاملات</b></p> <p><b>سازمان معاملات</b></p> <p>۱. ارکان سازماندهی معاملات عمومی عبارتند از: <b>الف) کارفرما:</b> در این قانون دستگاه موضوع بند «۲» ماده (۶۱) این قانون، است. <b>ب) متقاضی (طرف معامله):</b> شخصی حقیقی یا حقوقی است که آمادگی خود را برای انجام تعهدات موضوع یک قرارداد در برابر کارفرما اعلام نموده است. <b>پ) کمیسیون معاملات:</b> هیئتی است که طبق بند «۲» این</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>ماده (۶۶) بند «۳» شورای معاملات عمومی همان‌گونه که قبلاً نیز اشاره شد مغایر با عنوان شورای اقتصاد قانون مناقصات (موضوع بند «و» ماده (۲۸)) می‌باشد.</p>	<p><b>سازمان بازرسی کل کشور</b></p> <p>- بندهای «الف» و «ب» ماده (۶۶) در بندهای «الف» و «ب» ماده (۲) تعریف شده، لذا نیازی به تکرار آن نیست.</p> <p><b>وزارت نفت</b></p> <p>بہتر است در قسمت (الف) از بند «۲» ماده (۶۶) بعد از رئیس مناقصه‌گزار عبارت «یا نماینده وی» اضافه شود.</p>



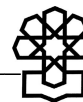
پیشنهادات	توضیحات	پیش نویس	ماده
<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>با توجه به تغییرات صورت گرفته اصلح است جزء الف بند «۳» ماده (۶۶) به معاون برنامه ریزی و نظارت راهبردی رئیس جمهور تغییر یابد و ضمناً اصلح است جزء ب بند «۳» مذکور بجای انتخاب «وزیر» یا «رئیس دستگاه» مرتبط «عضو شورای معاملات» عمومی باشند.</p>		<p>ماده، تشکیل می شود و وظایف مقرر در این قانون را برعهده می گیرد.</p> <p>۲. «کمیسیون معاملات» از اعضای زیر یا نمایندگان آنها تشکیل می شود:</p> <p>الف) رئیس دستگاه مناقصه گزار،</p> <p>ب) ذی حساب یا بالاترین مقام مالی دستگاه مناقصه گزار،</p> <p>پ) مسئول فنی دستگاه مناقصه گزار یا واحدی که مناقصه به درخواست وی برگزار می شود.</p> <p>۳. شورای معاملات عمومی: شورایی است که اعضای آن عبارتند از:</p> <p>الف) رئیس سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور،</p> <p>ب) وزیر امور اقتصادی و دارایی،</p> <p>پ) یکی از وزیران دستگاه های اجرایی به انتخاب رئیس جمهور.</p>	
	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در ارکان سازماندهی معاملات عمومی اشاره به کمیسیون معاملات گردیده است در بند «۲» از ماده (۸) فصل ۳ اعلام گردیده مناقصات براساس قانون برگزاری مناقصات انجام خواهد شد با توجه به جامعیت سازماندهی معاملات در قانون برگزاری مناقصات ضرورتی به سازماندهی کمیسیون معاملات به روش مورد اشاره در این طرح نمی باشد. ضمناً الزام انتخاب اعضای کمیسیون در شرکت های دولتی توسط هیئت مدیره در این طرح مسکوت می باشد.</p> <p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>در ماده (۶۷) وظایفی برعهده کمیسیون معاملات و ذی حساب</p>	<p><b>وظایف کمیسیون معاملات</b></p> <p>وظایف کمیسیون معاملات به شرح زیر است:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>۱. تعیین نوع معامله،</li> <li>۲. تأیید برنامه زمانی معامله و تغییرات آن،</li> <li>۳. تأیید مفاد آگهی (فراخوان) و اسناد معاملات،</li> <li>۴. گشودن پیشنهادهای متقاضیان،</li> <li>۵. تعیین معیارها و روش های ارزیابی کیفی متقاضیان،</li> <li>۶. تأیید روش ارزیابی فنی پیشنهادها،</li> <li>۷. استعلام و تصویب گزارش کمیته فنی،</li> <li>۸. ارزیابی پیشنهادها و انتخاب متقاضی،</li> <li>۹. تنظیم صورت جلسات معامله،</li> </ol>	(۶۷)



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
	گذاشته شده که به دلیل فنی و تخصصی بودن از جمله بندهای «۵»، «۶» و «۸» از عهده ذی‌حساب خارج است.	۱۰ تصمیم‌گیری درباره تجدید یا لغو ارجاع کار.	
<p>سازمان بازرسی کل کشور</p> <p>ماده (۶۸) بند «۱» (قسمت «ث») نماینده قوه قضائیه در امور کارشناسان رسمی آن قوه اضافه شود. همچنین با توجه به اینکه بخشی از معاملات تخصصی بوده و موضوعات معاملات خارج از موضوعات ساختمانی و سازمان مدیریت و برنامه‌ریزی می‌باشد، نماینده دستگاه‌های ذیربط متولی امور مربوطه اضافه شود که به‌عنوان اعضای کمیسیون در جلسات تصمیم‌گیری شرکت نمایند.</p>	<p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>بند «۳» - آیا مصوبات کمیسیون عالی حرفه ای لازم‌الاجرا می‌باشد و یا تنها به مشکلات رسیدگی می‌کند بدون آنکه راه‌حلی برای رفع مشکلات تصویب نماید.</b></p> <p><b>بند «۳-ج» - آیا رفع اختلاف و داوری محدود به اختلاف بین انجمن‌های صنفی است یا به اختلاف پیش‌آمده در قراردادهای منعقد شده نیز رسیدگی و اعلام‌نظر می‌نماید؟</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>کمیسیون عالی حرفه‌ای موضوع ماده (۶۸) مربوط به نظام حرفه‌ای کشور است و ارتباطی به معاملات عمومی ندارد. بجای آن بهتر است از هیئت عالی نظارت یا شورای فنی معاملات عمومی با وظایف مشخص پیش‌بینی شود و دبیرخانه آن بجای وزارت کار و امور اجتماعی در وزارت امور اقتصادی و دارایی مستقر گردد.</p>	<p><b>کمیسیون عالی حرفه‌ای</b></p> <p>۱. کمیسیون عالی حرفه‌ای، هیئتی است مرکب از پنج نفر به شرح زیر که برای مدت دو سال انتخاب می‌شوند: الف) نماینده وزارت کار و امور اجتماعی، ب) نماینده منتخب سازمان‌های نظام مهندسی کشور، پ) نماینده انجمن‌های صنفی کارفرمایی، ت) نماینده انجمن‌های صنفی کارگری، ث) نماینده کانون کارشناسان رسمی دادگستری.</p> <p>۲. در معاملاتی که از بودجه استانی تأمین اعتبار می‌شوند، صاحبان سمت‌های متناظر با ترکیب کمیسیون عالی حرفه‌ای، جانشین می‌شوند.</p> <p>۳. کمیسیون عالی حرفه‌ای وظایف زیر را برعهده می‌گیرد: الف) رسیدگی به مشکلات حرفه‌ای انجمن‌های صنفی و تنسيق امور آنها، پ) تهیه و ابلاغ شرایط عمومی استاندارد در انواع معاملات عمومی براساس مقررات این قانون، ت) تعیین انجمن صنفی صلاحیت‌دار برای صدور گواهینامه فعالیت حرفه‌ای، ث) ساماندهی امور حرفه‌ای مشاغل فنی و مهندسی، ج) حل اختلاف و داوری در امور حرفه‌ای و رسیدگی به اختلافات بین انجمن‌های صنفی.</p> <p>۴. دبیرخانه کمیسیون عالی حرفه‌ای در وزارت کار و امور اجتماعی تشکیل می‌گردد.</p>	(۶۸)



ماده	پیش‌نویس	توضیحات	پیشنهادات
<p>(۶۹)</p>	<p><b>نسخ قوانین و تعیین قلمرو اجرایی</b></p> <p>۱. از تاریخ تصویب این قانون تمامی قوانین و مقررات مغایر با این قانون، نظیر مواد (۷۹) تا (۸۹) قانون محاسبات عمومی، آیین‌نامه معاملات دولتی و قوانین و مقررات مربوط در دستگاه‌های موضوع بند «۲» این ماده، منسوخ می‌گردد.</p> <p>۲. تمامی وزارتخانه‌ها، سازمان‌ها، مؤسسات، شرکت‌های دولتی یا وابسته به دولت (موضوع ماده (۴) قانون محاسبات عمومی)، بانک‌های دولتی، مؤسسات و نهادهای عمومی غیردولتی (موضوع ماده (۵) قانون محاسبات عمومی)، مؤسسات عمومی یا عام‌المنفعه، شهرداری‌ها، بنیادها و نهادهای انقلاب اسلامی و همچنین تمامی سازمان‌ها، شرکت‌ها، مؤسسات، دستگاه‌ها و واحدهایی که شمول قانون بر آنها مستلزم ذکر یا تصریح نام است (نظیر شرکت ملی نفت ایران و شرکت‌های تابعه و وابسته به آنها، شرکت‌های وابسته به سازمان نوسازی و گسترش صنایع ایران و شرکت‌های تابعه و وابسته به آن، مرکز تهیه و توزیع کالا، و سازمان صداوسیما جمهوری اسلامی) اعم از اینکه قانون خاص خود را داشته و یا از قوانین و مقررات عام تبعیت نمایند و شرکت‌های تابعه و وابسته به آنها موظفند در برگزاری مناقصه مقررات این قانون را رعایت کنند، جز در موارد زیر:</p> <p>الف) معامله‌ای که با رعایت مقررات این قانون به پیشنهاد یکی از وزرا و تصویب هیئت وزیران از شمول بخشی از احکام معاملات عمومی، به صورت موردی استثنا شود.</p> <p>ب) آن بخش از معاملاتی که مربوط به دفاع یا امنیت ملی باشد و اعلان عمومی آنها به صلاح نباشد، به پیشنهاد</p>	<p><b>وزارت نفت</b></p> <p>در بند «۲» ماده (۶۹) اشاره به نام دانشگاه‌ها و پژوهشگاه‌ها نشده است و مشخص نیست که آیا این طرح شامل نهادهای مزبور نیز خواهد بود یا خیر؟</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p><b>آیا با ابلاغ این قانون، قانون مناقصات و آیین‌نامه‌های آن که به تصویب هیئت وزیران رسیده است از درجه اعتبار ساقط می‌باشند؟</b></p> <p><b>پیشنهاد می‌شود متن بند «۱۲» این ماده با بند «ب» ماده (۱) قانون مناقصات هماهنگ شود. در این بند برخی از شرکت‌ها نظیر شرکت ملی گاز و شرکت پتروشیمی از قلم افتاده است. ضمناً در پایان این بند کلیه ارگان‌های نامبرده را به رعایت مفاد این قانون در انجام معاملات خود ملزم نمایند.</b></p> <p><b>دفتر مطالعات حقوقی</b></p> <p>۱. با توجه به اصول نوین قانون‌نویسی و ضرورت فسخ صریح قوانین لازم است که در ماده (۶۹) تمام قوانین مورد نظر به صراحت فسخ شوند از جمله قانون برگزاری مناقصات و....</p> <p>۲. بند «۲» ماده (۶۹) در مورد شمول قانون از حیث تسری به مؤسسات عمومی یا عام‌المنفعه به علت عدم تعریف و ناشناخته</p>	<p><b>وزارت امور اقتصاد و دارایی</b></p> <p>با توجه به اینکه شمول طرح معاملات عمومی شامل همه معاملات اعم از مناقصه و مزایده است محدود کردن حکم بند «۲» ماده (۶۹) به مناقصه محل تأمل است. در ضمن لازم است طرح شامل واحدهای استانی، قوای (قضائیه، مقننه، مجمع تشخیص مصلحت نظام، شورای نگهبان و مجلس خبرگان رهبری و سایر دستگاه‌هایی که مشمول قانون برگزاری مناقصات هستند) نیز باشد تا تناقضی با قانون اخیرالذکر نداشته باشد.</p> <p><b>انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار... صنعتی ایران</b></p> <p>۲. تمامی وزارتخانه‌ها، سازمان‌ها، مؤسسات، شرکت‌های دولتی یا وابسته به دولت (موضوع ماده (۴) قانون محاسبات عمومی)، بانک‌های دولتی، مؤسسات و نهادهای عمومی غیردولتی (موضوع ماده (۵) قانون محاسبات عمومی)، مؤسسات عمومی یا عام‌المنفعه، شهرداری‌ها، بنیادها و نهادهای انقلاب اسلامی و همچنین تمامی سازمان‌ها، شرکت‌ها، مؤسسات، دستگاه‌ها و واحدهایی که شمول قانون بر آنها مستلزم ذکر یا تصریح نام است (نظیر شرکت ملی نفت ایران و شرکت‌های تابعه و وابسته به آنها، شرکت‌های وابسته به سازمان نوسازی و گسترش صنایع ایران و شرکت‌های تابعه و وابسته به آن، مرکز تهیه و توزیع کالا، و سازمان صداوسیما جمهوری اسلامی) اعم از اینکه قانون خاص خود را داشته و یا از قوانین و مقررات عام تبعیت نمایند</p>



پیشنهادات	توضیحات	پیش‌نویس	ماده
و شرکت‌های تابعه و وابسته به آنها موظفند در برگزاری مناقصه (مناقصه محدود و ترک تشریفات مناقصه و مزایده) مقررات این قانون را رعایت کنند، جز در موارد زیر:	بودن این موضوع اشکال دارد و همچنین تسری آن به کلیه بنیادها و نمادهای انقلاب اسلامی از آن جهت که تأمل نهادهای تحت نظارت مقام معظم رهبری می‌شوند خلاف اصل یکصدوده قانون اساسی است و ممکن است مورد ایراد شورای نگهبان قرار گیرد. بهتر است بجای این بند طولانی و نامناسب از اصطلاح دستگاه‌های اجرایی موضوع ماده (۵) و (۱۸۷) قانون مدیریت خدمات کشوری استفاده شود.	رئیس ستاد مشترک ارتش جمهوری اسلامی، رئیس ستاد مشترک سپاه پاسداران انقلاب اسلامی، وزیر دفاع یا وزیر اطلاعات و تصویب هیئت وزیران.	
	سازمان بازرسی کل کشور از جمله موارد بسیار مهم و حائز اهمیت این است که در این طرح صحبتی از نحوه تهیه و تصویب آیین‌نامه اجرایی قانون شده است.	فصل ۹- آیین‌نامه‌های اجرایی آیین‌نامه‌ها انواع تضمین‌های معتبر و روش دریافت آنها، براساس آیین‌نامه‌ای تعیین می‌شود که از سوی وزارت امور اقتصادی و دارایی تهیه و به تصویب هیئت وزیران خواهد رسید.	(۷۰)

### منابع و مأخذ

۱. قانون محاسبات عمومی.
۲. پیش‌نویس طرح معاملات عمومی.



شناسنامه گزارش

شماره مسلسل: ۱۰۱۴۴

عنوان گزارش: پیش‌نویس طرح معاملات عمومی (۳) نظرات و پیشنهادهای دستگاه‌های اجرایی و انجمن‌های صنفی «درخصوص پیش‌نویس اولیه طرح»

نام دفتر: مطالعات برنامه و بودجه (گروه بودجه)

تهیه و تدوین‌کنندگان: علی پناهی، سعید حاتمی زاده، عاطفه جلالی موسوی

ناظر علمی: محمد قاسمی

اظهار نظر کنندگان: اتاق بازرگانی و صنایع و معادن تهران، انجمن شرکت‌های ساختمانی،

انجمن صنفی شرکت‌های پیمانکار تأسیسات و تجهیزات صنعتی ایران. دفتر مطالعات حقوقی

مرکز پژوهش‌های مجلس، وزارت امور اقتصادی و دارایی، وزارت نفت - معاون حقوقی و امور

مجلس، سازمان بازرسی کل کشور

متقاضی: معاونت پژوهشی

ویراستار تخصصی: \_\_\_\_\_

ویراستار ادبی: \_\_\_\_\_

واژه‌های کلیدی:

۱. پیش‌نویس معاملات عمومی

۲. نظرات دستگاه‌های اجرایی و انجمن‌ها

تاریخ انتشار: ۱۳۸۸/۱۱/۲۷