РЕШЕНИЕ
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

05 июня 2020 года дело № 3514-20-00-2/2116 г. Караганды

Специализированный межрайонный экономический суд Карагандинской области в составе:

председательствующего судьи Габдуллина Е.М.,

при секретаре судебного заседания Кабишевой А.,

с участием прокурора Сим Н.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по заявлению:

ИСТЕЦ:

Товарищество с ограниченной ответственностью «RAKADA GROUP».

ОТВЕТЧИК:

Республиканское государственное учреждение «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан».

ТРЕТЬИ ЛИЦА:

Государственное учреждение «Отдел экономики и финансов города Жезказган».

Коммунальное казенное предприятие «Ясли – сад №5 «Тамаша» отдела образования города Жезказган».

Товарищество с ограниченной ответственностью «Марал Құрылыс».

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:

о признании незаконным уведомления об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 31.03.2020 года №351010000-КПКО-7-95702.

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:

представитель истца Кулкеев Н.С.по доверенности.

представители ответчика Утембаев Н.Н., Тажиков М.К.по доверенности.

Представитель ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган» Шаймерден А.К. по доверенности.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

ТОО «RAKADA GROUP» участвует в государственных закупках способом конкурса с предварительным квалификационным отбором 3913297-1 Капитальный ремонт по замене окон КГКП Ясли-сад №5 «Тамаша» (Заказчик), организатором которых является ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган». Дата публикации объявления 28.01.2020 г. Срок начала приема заявок 04.02.2020 г. Срок окончания приема заявок 19.02.2020 г.

Согласно сведениям портала государственных закупок, победитель конкурса – ТОО «RAKADA GROUP», участник, занявший второе место – ТОО «Марал Құрылыс».

В РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» (далее – ДВГА) поступила жалоба ТОО «Марал Құрылыс» в части присвоения потенциальному поставщику ТОО «RAKADA GROUP» условной скидки по критерию «опыт работы».

По итогам камерального контроля на основании вышеуказанной жалобы ДВГА вынесено решение в форме уведомления об устранении нарушений от 31.03.2020 г. (далее - Уведомление), которое адресовано для исполнения организатору государственных закупок ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган».

Просит признать незаконным уведомление РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 31.03.2020 г. №351010000-КПКО-7-95702.

В судебном заседании представитель истца поддержал иск и просил удовлетворить.

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

Представители ответчика РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» с требованием не согласились, просили отказать в удовлетворении. Пояснили, что в адрес Департамента поступила жалоба потенциального поставщика, занявшего второе место - ТОО «Марал Құрылыс». На основании данной жалобы и в соответствии с подпунком 3 статьи 14, статьей 30 Закона Республики Казахстан «О государственном аудите и финансовом контроле» от 12 ноября 2015 года №392-V ЗРК, пунктом 4 Правил проведения камерального контроля, утвержденных Приказом Министра финансов Республики Казахстан от 30 ноября 2015 года №598, подпункта 5 статьи 16 Закона Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года «О государственных закупках» Департаментом проведен камеральный контроль по государственным закупкам способом конкурса с предварительным квалификационным отбором от 28 января 2020 года №3913297-1 Капитальный ремонт по замене окон КГКП Ясли сад №5 «Тамаша».

По результатам камерального контроля было установлено, что согласно протоколу об итогах, конкурсной комиссией к заявке истца присвоена условная скидка по опыту работы в размере 5%.

Камеральным контролем Департамента установлено, что согласно заявленным сведениям в приложении 5 (сведения о квалификации) к конкурсной документации заявки истца, в качестве подтверждающих документов наличия опыта работы были приложены акты приемки выполненных работ и приемки объектов в эксплуатацию юридического лица ТОО «R.I.C.H & S».

В качестве подтверждения присоединения ТОО «R.I.C.H & S» были приложены справки о государственной перерегистрации, а также о правопреемственности юридического лица от НАН «Государственная корпорация «Правительство для граждан» от 04 февраля 2020 года.

Истцом не были предоставлены документы по приобретению прав по опыту работы на ТОО «R.I.C.H & S» с передаточным актом.

Конкурсной комиссией была неправомерно присвоена условная скидка за наличие опыта работы к заявке истца.

На основании этого, в адрес организатора ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган» было направлено уведомление об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля №351010000-КПКО-7-95702 от 31 марта 2020 года.

Организатор конкурса не согласившись с уведомлением Департамента, направил возражение №4378 от 06 апреля 2020 года в вышестоящий орган

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

Комитет внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан (далее -КВГА).

21 апреля 2020 года за №4007 КВГА МФ РК дало заключение по результатам рассмотрения возражения, согласно которого КВГА принято решение об отказе в удовлетворении возражения.

Представитель ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган» поддержал иск и просил удовлетворить.

Коммунальное казенное предприятие «Ясли – сад №5 «Тамаша» отдела образования города Жезказган» в судебное заседание не явился, представил отзыв, в котором указано, что «Ясли – сад №5 «Тамаша» в данное время являются заказчиком планового капитального ремонта по замене окон ясли-сада. Организатором конкурса является ГУ «Отдел экономики финансов города Жезказган», просит рассмотреть дело без их участия.

ТОО «Марал Құрылыс» несмотря на надлежащее извещение в судебное заседание не явился, никаких письменных возражений суду не представил, не просил об отложении судебного разбирательства или рассмотрения дела в его отсутствии.

Прокурор просил удовлетворить иск.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

В соответствии с ч. 1 ст. 292 ГПК РК, гражданин и юридическое лицо вправе оспорить решение, действия (бездействие) государственного органа, органа местного самоуправления, общественного объединения, организации, должностного лица, государственного служащего в суде

Согласно ч. 1 ст. 293 ГПК РК, к решениям, действиям (бездействию) государственных органов, подлежащим судебному оспариванию, относятся коллегиальные и единоличные решения и действия (бездействие), в результате которых нарушены права и свободы гражданина и законные интересы юридического лица.

В силу п. 1 ст. 60 Закона Республики Казахстан «О государственном аудите и финансовом контроле», действия (бездействие) органов государственного аудита и финансового контроля и (или) их должностных лиц могут быть обжалованы в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

Судом установлено, что согласно сведениям портала государственных закупок, победитель конкурса – ТОО «RAKADA GROUP», участник, занявший второе место – ТОО «Марал Құрылыс».

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

В РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» поступила жалоба «Марал Құрылыс» в части присвоения потенциальному поставщику ТОО «RAKADA GROUP» условной скидки по критерию «опыт работы».

По итогам камерального контроля на основании вышеуказанной жалобы ДВГА вынесено решение в форме уведомления об устранении нарушений от 31.03.2020 г., которое адресовано для исполнения организатору государственных закупок ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган».

В приложении к уведомлению приводятся следующие «нарушения»: «Согласно протоколу об итогах, конкурсной комиссией предоставлены условные скидки по опыту работы к заявке ТОО «RAKADA GROUP» в размере 5%. Так, произведенным контролем заявки ТОО «RAKADA GROUP» установлено, что согласно заявленным сведением в приложении 5 (сведения о квалификации) к конкурсной документации за наличие опыта работы приложены акты приемки выполненных работ и приемки объектов в эксплуатацию юридического лица ТОО «R.I.C.H & S». В качестве присоединения данного юридического лица к ТОО «RakadaGroup» приложены справки, о государственной перерегистрации, а также о правопреемственности юридического лица от НАО «Государственная корпорация «Правительство для граждан» от 04 февраля 2020 года. Вместе с тем, в законодательстве о государственных закупках не регламентировано порядок перехода опыта работы при слиянии юридических лиц. Также, в соответствии с пунктом 1 статьи 33 ГК, юридическим лицом признается организация, которая может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. В свою очередь, согласно пунктов 1 и 3 статьи 115 ГК, объектами гражданских прав могут быть имущественные и личные неимущественные блага и права, при этом к личным неимущественным благам и правам относятся: жизнь, здоровье, достоинство личности, честь, доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право на имя, право на авторство, право на неприкосновенность произведения и другие нематериальные блага и права. Тем не менее, пунктом 4 статьи 116 ГК установлено, что личные неимущественные блага и права неотчуждаемы и непередаваемы иным способом, за исключением случаев, установленных законодательными актами. Таким образом, в нарушение пункта 155 осуществления государственных закупок, утвержденных приказом Министра финансов от 11

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

декабря 2015 года №648 конкурсной комиссией неправомерно присвоена условная скидка за наличие опыта работы к заявке ТОО «RAKADA GROUP».

Однако, к имущественным благам и правам (имуществу) относятся: вещи, деньги, в том числе иностранная валюта, финансовые инструменты, работы, услуги, объективированные результаты творческой интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, имущественные права и другое имущество (п. 2 с. 115 ГК РК).

Согласно пункту 1 статьи 47 Гражданского кодекса Республики Казахстан имущественные права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят к вновь возникшему юридическому лицу: при слиянии и присоединении – в соответствии с передаточным актом, при разделении и выделении – в соответствии с разделительным балансом.

В соответствии с пунктом 4 статьи 46 ГК при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них в соответствии с разделительным балансом переходят права и обязанности реорганизованного лица.

ТОО «RAKADA GROUP» образовано путем реорганизации ТОО «R.I.C.H & S», является правопреемником в части имущества, опыта работы, прав и обязанностей, что подтверждается письмом НАО «Государственная корпорация для граждан» отдел города Караганда по регистрации и земельному кадастру филиала некоммерческого акционерного общества «Государственная корпорация «Правительство для граждан» по Карагандинской области от 05 февраля 2020 года №305-33/02.

В соответствии с пунктом 4 статьи 34 Закона Республики Казахстан «О разрешениях и уведомлениях» при реорганизации юридического лица-лицензиата в форме выделения имеющихся у него лицензия и (или) приложение к лицензии, при наличии согласия юридического лица, из которого произведено выделение, подлежат переоформлению на одно выделенное в результате реорганизации юридического лица только в случае подтверждения соответствия выделенного юридического лица квалификационным требованиям, предъявляемым при лицензировании соответствующего вида лицензируемой деятельности и (или) подвида лицензируемого вида деятельности.

Само наличие этих лицензий у ТОО «R.I.C.H & S» (до его реорганизации) свидетельствует о его продолжительном опыте работы в сфере строительно-монтажных работ.

Согласно Приказу и.о. Министра национальной экономики Республики Казахстан «Об утверждении единых квалификационных требований,

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

предъявляемых для осуществления лицензируемой архитектурной, градостроительной и строительной деятельности», №136 от 09.12.2014 г. (далее - Приказ №136), для получения лицензии I категории в сфере строительно-монтажных работ - опыт лицензиата должен быть не менее 10 лет либо не менее 5 лет в качестве лицензиата II категории. Дата первичной выдачи лицензии ГСЛ № 009408 от 22.01.2020 г., ранее принадлежавшей ТОО «R.I.C.H & S», а ныне - ТОО «RAKADA GROUP», - 24.07.2002 года.

Согласно вышеуказанным квалификационным требованиям, лицензиат обязан подтвердить наличие не менее 10 реализованных объектов строительства 1 или 2 уровней ответственности в качестве генерального подрядчика, либо не менее 20 объектов 1 или 2 уровня ответственности по договорам субподряда.

На основании абз. 3 п.4 ст. 33 РК «О разрешениях и уведомлениях», при переоформлении лицензии и (или) приложения к лицензии лицензиар не проверяет соответствие заявителя квалификационным требованиям, если иное не установлено законами Республики Казахстан, за исключением переоформления по основаниям, предусмотренным пунктами 4 и 5 статьи 34 настоящего Закона.

Так, согласно данным информационных систем действия лицензий ТОО «R.I.C.H & S» прекращены 16.01.2020 года, то есть в день регистрации присоединения и переоформлены в законные сроки на ТОО «RAKADA GROUP».

Таким образом, уполномоченный орган в сфере строительства, путем выдачи лицензии ТОО «R.I.C.H & S», подтверждает его опыт работы, и как следствие, опыт работы правопреемника в лице ТОО «RAKADA GROUP».

В соответствии с п. 2 ст. 13 Закона Республики Казахстан «О правовых актах», в случае отсутствия норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, применяется аналогия закона. Согласно п. 4 ст. 13 данного Закона, в процессе применения аналогии закона и аналогии права не допускается установление новых обязанностей или ограничение прав физических или юридических лиц. Возможность применения аналогии закона и аналогии права в отношениях, регулируемых конкретными отраслями законодательства, определяется соответствующими законодательными актами.

В соответствии с п. 1 ст. 5 ГК РК, в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 1 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствуют применимые к ним обычаи, к таким отношениям, поскольку это не

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

противоречит их существу, применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие сходные отношения (аналогия закона).

Ввиду отсутствия в Законе РК «О государственных закупках» прямой нормы о переходе опыта работы от реорганизованного юридического лица (ТОО «R.I.C.H & S») к правопреемнику (ТОО «RAKADA GROUP»), сложившиеся отношения подлежит урегулированию, в том числе путем применения аналогии закона. Анализ вышеприведенных норм Закона РК «О разрешениях и уведомлениях», Приказа №136, наряду с нормами ГК РК о переходе прав при реорганизации юридического лица, позволяет сделать вывод о переходе опыта работы ТОО «R.I.C.H & S» к ТОО «RAKADA GROUP» при переоформлении лицензий.

В соответствии с п. 1 ст. 31 Закона Республики Казахстан «О государственном аудите и финансовом контроле», в случае выявления нарушений по результатам камерального контроля уполномоченным органом по внутреннему государственному аудиту оформляется и направляется объектам государственного аудита уведомление об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля, с приложением описания выявленных нарушений по форме, установленной правилами проведения камерального контроля, в срок не позднее пяти рабочих дней со дня выявления нарушений.

ДВГА ограничился лишь изложением норм законодательства, допустил их вольное толкование и вынес немотивированное уведомление.

Уведомление не содержит указания на конкретное нарушение, которое, по мнению ДВГА, допустила конкурсная комиссия, присвоив условную скидку за наличие опыта работы к заявке ТОО «RAKADA GROUP».

Правовые нормы, приводимые в уведомлении, напротив, свидетельствуют о правомерности действий конкурсной комиссии.

Согласно ст.72 ГПК РК, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

При указанных обстоятельствах, суд приходит к выводу, что ответчиком ДВГА незаконно вынесено решение в форме уведомления об устранении нарушений от 31.03.2020 г.

Доводы ответчика, указанные в отзыве, доказательствами не подтверждены.

Суд приходит к выводу, что при указанных обстоятельствах требования заявителя подлежат удовлетворению.

РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020

Руководствуясь статьями 223-226,401, 403 ГПК РК суд

Р Е Ш И Л :

Иск товарищества с ограниченной ответственностью «RAKADA GROUP» к Республиканскому государственному учреждению «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» о признании незаконным уведомление об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 31.03.2020 года №351010000-КПКО-7-95702, удовлетворить.

Признать незаконным уведомление РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 31.03.2020 г. №351010000-КПКО-7-95702.

Взыскать с республиканского государственного учреждения «Департамент внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» в пользу Товарищества с ограниченной ответственностью «RAKADA GROUP» государственную пошлину в размере 13 890 (тринадцать тысяч восемьсот девяносто) тенге.

На решение может быть подана апелляционная жалоба, принесено апелляционное ходатайство прокурором в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме, а лицами, не участвовавшими в судебном разбирательстве, со дня направления им копии решения.

Судья: Габдуллин Е.М.

Копия верна:
Судья: Габдуллин Е.М.

Документ подписан: Габдуллин Е. М., 12.06.2020