"Шығыс Қазақстан облысының мемлекеттік сатып алу басқармасы" ММ

Қарсылық қарау нәтижелері бойынша қорытынды

19.09.2021 ж. №6802

Камералдық бақылау жүргізу қағидаларының 29-тармағына сәйкес қарсылықты қарау нәтижелері бойынша "Шығыс Қазақстан облысының мемлекеттік сатып алу басқармасы" ММ, 150340004885 12.11.2015 жылғы № 7378 хабарламаға Республиканское государственное учреждение "Департамент внутреннего государственного аудита по Восточно-Казахстанской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан" 25.08.2021 жылғы № 631010000-4-7-144164, мынадай анықталды:

Мемлекеттік аудит объектісі даулайтын хабарламаға сәйкес бұзушылық тармағының нөмірі	**Тәуекел бейіні**	**Хабарламада көрсетілген ережелері бұзылған нормативтік құқықтық актілердің баптарына, тармақтарына және тармақшаларына сілтеме жасай отырып, бұзушылық сипатының сипаттамасы**	**Мемлекеттік аудит объектісінің хабарламада көрсетілген бұзушылықпен келіспеген негіздемелері**	**Мемлекеттік аудит объектісінің қарсылығын қарау нәтижелері (қарсылық қабылданған/қарсылық қабылданған жоқ)**	**Қабылданған шешімнің негіздемесі**
Пункт 1	№7 - тәуекел бейіні				

Қарсылықты мемлекеттік аудит объектісі даулайтын мәселелер шегінде қарау нәтижелері бойынша келесі шешім қабылданды: қарсылықты қанағаттандырудан бас тарту туралы.

Ішкі мемлекеттік аудит жөніндегі уәкілетті органның уәкілетті лауазымды тұлғасы/ішкі мемлекеттік аудит жөніндегі уәкілетті орган ведомствосының басшысы Кавкитаев Алмас Кескирович

Ескертпе:

* Мемлекеттік сатып алу 1 миллиард теңгеден астам

ГУ "Управление государственных закупок Восточно-Казахстанской области"

Заключение
по результатам рассмотрения возражения

19.09.2021 года №6802

В соответствии с пунктом 29 Правил проведения камерального контроля, по результатам рассмотрения возражения ГУ "Управление государственных закупок Восточно-Казахстанской области", 150340004885 от 26.08.2021 года № 7378, к уведомлению Республиканское государственное учреждение "Департамент внутреннего государственного аудита по Восточно-Казахстанской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан" от 25.08.2021 года № 631010000-4-7-144164, установлено следующее:

Номер пункта нарушения согласно уведомлению, оспариваемого объектом государственного аудита	Профиль риска	Описание характера нарушения, со ссылкой на статьи, пункты и подпункты нормативных правовых актов, положения которых нарушены, указанные в уведомлении	Обоснования объекта государственного аудита несогласия с нарушением, указанным в уведомлении	Результаты рассмотрения возражения объекта государственного аудита (возражение принято/возражение не принято)	Обоснование принятого решения
Пункт 1	Профиль риска №7	Камеральный контроль государственной закупки проведен без посещения объекта государственного аудита, в соответствии с абзацем первым пункта 21 Правил проведения камерального контроля, в связи с поступившими обращениями участников конкурса. По результатам камерального контроля установлены следующее: КАСАТЕЛЬНО ОПЫТА РАБОТЫ ТОО «АДС САПА»: Согласно протоколу об итогах, условная скидка по критерию «опыт работы» ТОО «АДС САПА» определена в размере 3%. Между тем, согласно пункту 1 статьи 45 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - Кодекс), реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) производится по решению собственника его имущества или уполномоченного собственником органа, учредителей (участников), а также органа, уполномоченного учредительными документами юридического лица, либо по решению судебных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан. Законодательством Республики Казахстан могут быть предусмотрены и другие формы реорганизации. При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 46 Кодекса, при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи 47 Кодекса, 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. Так, согласно приказу НАО «ГК «Правительство для граждан» № 591 от 05.10.2020 года была произведена государственная регистрация ТОО «KZ Стройэксперт НС», в связи с реорганизацией путем выделения из ТОО «KZ Стройэксперт». При этом, согласно перечня передаваемых активов и пассивов от 30.03.2020 года во вновь создаваемое ТОО «KZ Стройэксперт НС» были переданы права на обладание опытом по осуществлению инжиниринговых услуг за период с 2010 по 2014 гг. Далее, согласно приказа НАО «ГК «Правительство для граждан» № 17280 от 11.11.2020 года, потенциальный поставщик ТОО «АДС САПА» в соответствии с пунктом 1 статьи 45 Кодекса произвёл слияние (присоединение) юридического лица, а именно произведена регистрация прекращения деятельности юридического лица ТОО «KZ Стройэксперт НС» путем присоединения к ТОО «АДС САПА». Вместе с тем, потенциальному поставщику ТОО «АДС САПА» в соответствии с пунктом 2 статьи 46 Кодекса, переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица ТОО «KZ Стройэксперт НС» (в том числе опыт работы по осуществлению инжиниринговых услуг за период с2010 по 2014 гг.) в соответствии с передаточным актом от 15 октября 2020 года. Таким образом, опыт работы ТОО «KZ Стройэксперт НС» по оказанию инжиниринговых услуг за период с 2010 по 2014 гг., заявленные в Сведениях о квалификации ТОО «АДС САПА», подлежат учету в качестве опыта работы ТОО «АДС САПА» (руководствуясь Постановлением Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РК от 26.03.2019 года №6001-19-00-3пп/21, Определением СМЭС от 23.07.2019 года №7119-19-00-2/7632). В этой части следует отметить письмо Министра финансов РК, размещенного 20.12.2020 года на блок-платформе первых руководителей государственных органов, согласно которому «использование в государственных закупках опыт работы другого юридического лица, в том числе материнской компании или дочерней компании, считается не допустимым» сообщаем, что ВЫШЕУКАЗАННЫЙ ОТВЕТ ПРЕДОСТАВЛЕН НА СЛУЧАЙ, КОГДА ДОЧЕРНЯЯ ОРГАНИЗАЦИЯ, УЧАСТВУЯ В ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПКАХ ЗАЯВЛЯЕТ ОПЫТ РАБОТЫ МАТЕРИНСКОЙ КОМПАНИИ. В ТО ВРЕМЯ КАК, В ДАННОМ СЛУЧАЕ РАССМАТРИВАЕТСЯ ВОПРОС О ПРИНЯТИИ ОПЫТА РАБОТЫ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА, ПРЕКРАТИВШЕГО СВОЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В СВЯЗИ С РЕОРГАНИЗАЦИЕЙ ПУТЕМ ПРИСОЕДИНЕНИЯ К ДРУГОМУ ЮРИДИЧЕСКОМУ ЛИЦУ, В КАЧЕСТВЕ ОПЫТА РАБОТЫ ПРИСОЕДИНИВШЕГО ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА. Так, произведенным контролем установлено, что в Сведениях о квалификации ТОО «АДС САПА» заявлено наличие опыт работы за период 2010-2020 годы. При этом, согласно п.154 Правил осуществления государственных закупок (далее – Правила): конкурсная комиссия присваивает условную скидку в размере ноль целых пять десятых процента (0,5 %) за каждый год наличия у потенциального поставщика опыта работы на рынке закупаемых товаров, услуг, но не более пяти процентов. Процентное влияние на условную цену за наличие опыта работы на рынке закупаемых товаров и услуг определяется в соответствии с приложениями 6 и 7 к конкурсной документации. Согласно п.6 Приложении 6 (Сведение о квалификации) к КД Правил, потенциальным поставщиком представляется сведение о наличии опыта оказанных услуг В ТЕЧЕНИЕ ПОСЛЕДНИХ ДЕСЯТИ ЛЕТ, ПРЕДШЕСТВУЮЩИХ ТЕКУЩЕМУ ГОДУ, аналогичных (схожих) закупаемым на конкурсе, с приложением электронных копий подтверждающих документов (заполняется в случае наличия). Также, согласно п.152-1 Правил: конкурсная документация предусматривает следующие критерии, влияющие на конкурсное ценовое предложение: наличие у потенциального поставщика опыта работы на рынке товаров, работ, услуг, являющихся предметом проводимых государственных закупок В ТЕЧЕНИЕ ПОСЛЕДНИХ ДЕСЯТИ ЛЕТ, ПРЕДШЕСТВУЮЩИХ ТЕКУЩЕМУ ГОДУ. Из вышеуказанного следует, что опыт работы потенциальных поставщиков учитывается за последние десять лет, предшествующие текущему году (2011, 2012, 2013, 2014, 2015, 2016, 2017, 2018, 2019, 2020 гг.). В связи с чем, на основании п.152-1 и п.6 Приложении 6 (Сведение о квалификации) к КД Правил, заявленный ТОО «АДС САПА» опыт работы за 2010 год, не подлежит применению условной скидки. Так, анализом опыта работы ТОО «АДС САПА» за заявленный период с 2011 по 2020 годы установлено их соответствие предмету обжалуемого конкурса, которые подтверждены документами, предусмотренными п.1 примечания Приложении 6 к КД Правил. Таким образом, в соответствии с п.154 Правил, а также с учетом письма вышестоящего органа Комитета внутреннего государственного аудита МФ РК №КВГА-03-КВ/ЗТ-С-1153 (вх. №2044), условная скидка ТОО «АДС САПА» по критерию «опыт работы» составляет 5%. ТЕМ САМЫМ, КОНКУРСНОЙ КОМИССИЕЙ В НАРУШЕНИЕ П.154 ПРАВИЛ, РАСЧЕТ УСЛОВНОЙ СКИДКИ ТОО «АДС САПА» ЗА НАЛИЧИЕ ОПЫТА РАБОТЫ, НЕПРАВОМЕРНО ОПРЕДЕЛЕН 3%, ТОГДА КАК СЛЕДОВАЛО ПРИМЕНИТЬ 5%. На основании вышеизложенного, выявленные нарушения подлежат устранению в соответствии с приложением 2 Правил проведения камерального контроля, утвержденных приказом Министра финансов РК от 30.11.2015 года №598. Установленные нарушения подпадают под профиль риска №7. ПРИМЕЧАНИЕ. При исполнении уведомления на веб-портале государственных закупок следует руководствоваться пунктом 14 «Устранение нарушений по уведомлениям Камерального контроля способами закупок «Открытый конкурс», «Аукцион», «ЗЦП» - Инструкции для Организаторов, размещенного на веб-портале государственных закупок (ссылка - https://wiki.goszakup.gov.kz/pages/viewpage.action?pageId=328684).	ГУ «Управление государственных закупок ВКО» проведен открытый электронный конкурс № 5974475-1, лот № 44714363-ОК1 «Услуги по авторскому/техническому надзору». По итогам данного конкурса Департаментом Внутреннего государственного аудита по Восточно-Казахстанской области направлено Уведомление об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля. С нарушениями, указанными в Уведомлении, не согласны по следующим основаниям: Касательно неправомерного расчета условной скидки потенциального поставщика ТОО "АДС САПА». Согласно п.152-1 Правил осуществления государственных закупок конкурсная документация предусматривает критерии, влияющие на конкурсное ценовое предложение, а именно за наличие у потенциального поставщика опыта работы на рынке услуг являющихся предметом проводимых государственных закупок в течение последних десяти лет, предшествующих текущему году Согласно законодательству о государственных закупках, ПОТЕНЦИАЛЬНЫЙ ПОСТАВЩИК – физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО (за исключением государственных учреждений, если иное не установлено для них законами Республики Казахстан), временное объединение юридических лиц (консорциум), претендующие на заключение договора о государственных закупках. Физическое лицо, не являющееся субъектом предпринимательской деятельности, может являться потенциальным поставщиком в случае приобретения заказчиками жилища, принадлежащего на праве частной собственности такому физическому лицу. ДОГОВОР О ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПКАХ – гражданско-правовой договор, заключенный посредством веб-портала государственных закупок между ЗАКАЗЧИКОМ И ПОСТАВЩИКОМ, удостоверенный электронными цифровыми подписями, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Законом В конкурсной заявке ТОО «АДС САПА» в сведениях о квалификации имеются сведения о наличии опыта оказанных услуг с 2010 по 2020 гг. Однако, в представленных документах подтверждающие наличие опыта работ в период с 2010 по 2014 года, услуги оказаны ТОО «KZ Стройэксперт» (БИН 020340001190). При рассмотрении конкурсной заявки ТОО «АДС САПА», выяснено, что некое юридическое лицо ТОО «KZ Стройэксперт» путем реорганизации, а именно ПУТЕМ ВЫДЕЛЕНИЯ – создает в 2020 году юридическое лицо ТОО «KZ Стройэксперт НС» и передает вновь созданному юридическому лицу имеющиеся у него часть опыта работ за 2010 по 2014 года. В дальнейшем, данное ТОО «KZ Стройэксперт НС» путем реорганизации, а именно ПУТЕМ ПРИСОЕДИНЕНИЯ, объединяется с потенциальным поставщиком ТОО «АДС САПА», и передает имеющийся у него опыт работы за 2010 по 2014 года. На сегодняшний день, у потенциального поставщика ТОО «АДС САПА» имеется 6 (шесть) собственных лет оказанных услуг в области технического надзора и 4 (четыре) года в области технического надзора оказанных ДРУГИМИ ЮРИДИЧЕСКИМИ ЛИЦАМИ, полученных согласно ст.45-47 Гражданского Кодекса Республики Казахстан. Критерии расчета опыта работы предъявляется за выполненные работы (оказанные услуги) которые НЕПОСРЕДСТВЕННО ПОТЕНЦИАЛЬНЫЙ ПОСТАВЩИК ВЫПОЛНИЛ ЛИБО ОКАЗАЛ. Также в подтверждение вышесказанного, имеется представленный ответ Министра Финансов Республики Казахстан Жамаубаева Е.К., где указано, что использование в государственных закупках ОПЫТА РАБОТЫ ДРУГОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА, в том числе материнской компании, СЧИТАЕТСЯ НЕДОПУСТИМЫМ (скриншот прилагается). В дополнение, согласно Справки о всех регистрационных действиях юридического лица выданного НАО «Государственная корпорация «Правительство для граждан» первичная регистрация юридического лицо ТОО «АДС САПА» осуществлена 5 сентября 2012 года, при этом видом деятельности являлось «предоставление прочих индивидуальных услуг, не включенных в другие группировки». ВО-ПЕРВЫХ: СОГЛАСНО СПРАВКИ ДАННОЕ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО НЕ ОКАЗЫВАЛО УСЛУГИ ПО ТЕХНИЧЕСКОМУ НАДЗОРУ В ПЕРИОД С 2012 ПО 2014 ГОДА (ЗАНИМАЛОСЬ ДРУГИМИ ВИДАМИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ); ВО-ВТОРЫХ: КАК МОЖНО УЧИТЫВАТЬ ОПЫТ РАБОТЫ ЗА 2011 И 2012 ГОДА, ТОГДА КАК ДАННОЕ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО ОБРАЗОВАНО ТОЛЬКО В СЕНТЯБРЕ 2012 ГОДА. В законодательстве о государственных закупках предусмотрен принцип ДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ СРЕДИ ПОТЕНЦИАЛЬНЫХ ПОСТАВЩИКОВ. Считаем, что данный факт, является выражением прямой несправедливости в отношении других участников государственных закупок, а именно ставя таких юридических лиц в одну линию с потенциальными поставщиками ИМЕЮЩИХ СОБСТВЕННЫЙ ОПЫТ РАБОТЫ в количестве 10 лет. В связи с чем считаем, что камеральным контролем неправомерно учтены опыт работы ТОО «АДС САПА» за 2011 по 2014 годы. Просим Вас отменить решение № 631010000-4-7-144164 Департамента внутреннего государственного аудита по Восточно-Казахстанской области от 25 августа 2021 года.	Рекомендация апелляционной комиссии - отказ в удовлетворении возражения	Согласно пункту 1 статьи 45 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - Кодекс), реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) производится по решению собственника его имущества или уполномоченного собственником органа, учредителей (участников), а также органа, уполномоченного учредительными документами юридического лица, либо по решению судебных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан. Законодательством Республики Казахстан могут быть предусмотрены и другие формы реорганизации. При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 46 Кодекса, при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи 47 Кодекса, 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. Касательно письма Министра финансов РК, размещенного 20.12.2020 года на блок-платформе первых руководителей государственных органов, согласно которому «использование в государственных закупках опыт работы другого юридического лица, в том числе материнской компании или дочерней компании, считается не допустимым» сообщаем, что вышеуказанный ответ предоставлен на случай, когда дочерняя организация, участвуя в государственных закупках заявляет опыт работы материнской компании. В то время как, в данном случае рассматривается вопрос о принятии опыта работы юридического лица, прекратившего свою деятельность в связи с реорганизацией путем присоединения к другому юридическому лицу, в качестве опыта работы присоединившего юридического лица в соответствии со статьями 45-47 Гражданского Кодекса РК.

По результатам рассмотрения возражения в пределах, оспариваемых объектом государственного аудита вопросов, принято следующее решение: об отказе в удовлетворении

возражения.

Уполномоченное должностное лицо
уполномоченного органа по
внутреннему государственному аудиту/
Руководитель ведомства
уполномоченного органа по
внутреннему государственному аудиту
Кавкитаев Алмас Кескирович

Примечание:
* Государственные закупки свыше 1 миллиарда тенге