КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Дело № 3999-21-00-4а/87

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

29 ноября 2021 года г. Костанай

Судебная коллегия по административным делам Костанайского областного суда в составе председательствующего судьи Нурова С.М., судей Исмагуловой К.К., Зининой Г.В., с участием прокурора Тлеубаевой Г.,
представителя истца Кадралинова С.К.,
представителя ответчика РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области КВГА МФ РК» - Магауовой А.М.,
представителя ответчика ГУ «Управление государственных закупок акимата Костанайской области» - Нурмухамбетова Б.Ж.,
представителя ответчика ГУ «Отдел строительства акимата Костанайского района» - Сабитова Р.К.,
заинтересованного лица ТОО «Алия-Сервис» - Башанова Д.С.,
рассмотрев в открытом судебном заседании посредством МВКС административное дело по иску ТОО «Тур-Газ» к РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области КВГА МФ РК», ГУ «Управление государственных закупок акимата Костанайской области», ГУ «Отдел строительства акимата Костанайского района» о признании незаконным и отмене уведомления об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля, о признании незаконным и отмене решения вынесенного по результата рассмотрения жалоб, о признании незаконным и отмене протокола об итогах конкурса от 16 июля 2021 года,
поступившее по апелляционной жалобе истца на решение Специализированного межрайонного административного суда Костанайской области от 9 сентября 2021 года,

УСТАНОВИЛ

4 мая 2021 года единым организатором государственных закупок ГУ «Управление государственных закупок акимата Костанайской области» объявлены государственные закупки способом открытого конкурса на строительно-монтажные работы по проекту «Строительно-монтажные работы по проекту «Строительство внеплощадочных инженерных коммуникаций к микрорайону «Байтерек», «Астана» и «НұрӘлем» Костанайского района. Газоснабжение» для заказчика ГУ «Отдел строительства» акимата Костанайского района.

Протоколом об итогах конкурса от 17 июня 2021 года победителем признан потенциальный поставщик ТОО «ТУР-ГАЗ».

На итоги конкурса в рамках камерального контроля ТОО «Алия-Сервис» подана жалоба от 22 июня 2021 года №110927 в РГУ «Департамент

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

3999-21-3-1-2/86

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

внутреннего государственного аудита по Костанайской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан».

По результатам рассмотрения жалобы выставлено уведомление об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 9 июля 2021 года № 391010000-4-7-139052, согласно которому конкурсной комиссией к конкурсной заявке потенциального поставщика ТОО «Алия-Сервис» вместо - 0%, следовало применить 4,2 % за ранее выполненные в 2018 – 2020 годах за схожие и аналогичные работы по предмету конкурса.

В рамках исполнения уведомления конкурсной комиссией пересмотрены итоги конкурса, где согласно протоколу об итогах от 16 июля 2021 года победителем признано ТОО «Алия-Сервис».

Истец обратился в суд с вышеназванным иском к ответчику, мотивируя тем, что в соответствии с проектно-сметной документацией предметом конкурса является магистральный газопровод давлением 5,4 МПа, который состоим из магистрального газопровода, кранового узла и газораспределительной станции АГРС производительностью 150000 м3/ч и газопровода высокого давления. Относится к первому уровню ответственности.

По подвиду лицензируемого вида деятельности сети газоснабжения и магистральные газопроводы не являются аналогичными, так как находятся в разных подвидах, следовательно, ТОО «Алия - Сервис» уполномоченным органом необоснованно начислена условная скидка по опыту работы в размере 4,2%, тогда как следовало – 0%. Кроме того, ТОО «Алия- Сервис» засчитаны объекты, которые не соответствуют закупаемым работам по уровню ответственности.

Представитель истца в судебном заседании исковые требования поддержал.

Представитель ответчика РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» в суде исковые требования не признал, суду пояснил, что опыт работы потенциального поставщика ТОО «Алия-Сервис» был рассчитан исходя из пункта 10, Приложения 5 к Конкурсной документации исходя из наличия хотя бы одного из видов инженерных сетей или систем. Кроме того, поставщиком к жалобе представлены Заключения экспертиз по проектам, по которым ТОО «Алия-Сервис» выполнял работы ранее, из которых установлено, что все объекты относились к первому повышенному уровню ответственности. Просит в удовлетворении исковых требований отказать.

Представитель ответчика ГУ «Управление государственных закупок акимата Костанайской области» оставил рассмотрение исковых требований на усмотрение суда, пояснив, что в соответствии с Заключением экспертизы по проекту, к объекту закупок были установлены следующие критерии: уровень ответственности – первый (повышенный); подвид лицензируемого вида деятельности – специальные строительные и монтажные работы по

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

прокладке линейных сооружений, включающие капитальный ремонт и реконструкцию, в том числе: промысловых и магистральных сетей нефтепроводов, газопроводов, а также магистральных сетей нефтепродуктопроводов.

Данный подвид лицензии был выбран для определения аналогичности (схожести) ранее выполненных работ.

Строительство объектов газораспределительных систем, выполненных ТОО «Алия – Сервис» не являются аналогичными строительству объктов магистрального газопровода. Кроме того, эти объекты не могут быть отнесены к первому (повышенному) уровню ответственности, поскольку газораспределительные системы производственного назначения давлением до 1,2 МПа относятся ко второму (нормальному) уровню ответственности.

Представитель ответчика ГУ «Отдел строительства акимата Костанайского района» в судебном заседании исковые требования не признал, суду пояснил, что объект государственных закупок является стратегическим. По заключенному договору с ТОО «Алия-Сервис» от 23.07.2021 года, работы должны быть начаты в июле 2021 года. В случае приостановления работ, будет не только сорван срок их выполнения, а также выделенные денежные средства по бюджетным программам будут возвращены в республиканский бюджет без освоения. В настоящее время наблюдается социальная напряжённость населения. Данным проектом предусматривается строительство новой автоматизированной газораспределительной станции для увеличения резерва мощностей газоснабжения Костанайского и Алтынсаринского районов, так как на существующей АГРС-1 и АГРС-3 отсутствуют резервы для покрытия потребности в природном газе.

Кроме того, истец в период проведения конкурса манипулировал налоговыми декларациями, сдавая дополнительную налоговую отчетность, после чего сторнировал ранее указанные сведения по налогам, что в период первоначального подведения итогов увеличило ему условную скидку по показателю уплаченных налогов. Просит в удовлетворении исковых требований отказать.

Представитель заинтересованного лица ТОО «Алия-Сервис» в суде возражал против удовлетворения требований истца, пояснив, что Департамент правильно произвел расчет опыта работы товарищества, поскольку строительство объекта включает в себя несколько видов инженерных сетей, по одной из которых (газопроводы высокого давления) ТОО «Алия-Сервис» представило документы конкурсной комиссии.

Кроме того, все объекты, построенные ранее относятся к первому (повышенному) уровню ответственности, в соответствии с приобщенными заключениями экспертизы проектов. Просит в иске отказать.

Представители заинтересованных лиц ТОО «Промстройпроект», ТОО «StroyGazCompany», ГУ «Управление государственного архитектурно-строительного контроля акимата Костанайской области» оставили рассмотрение исковых требований на усмотрение суда.

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Представитель заинтересованного лица РГП «Госэкспертиза» надлежаще извещен, в судебное заседание не явился, в силу пункта 1 статьи 115 Административного процедурно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – АППК), неявка лиц, участвующих в административном деле, не является препятствием к проведению судебного заседания при условии их надлежащего извещения.

Решением суда постановлено: в удовлетворении искового заявления товарищества с ограниченной ответственностью «Тур-Газ» к республиканскому государственному учреждению «Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан», государственному учреждению «Управление государственных закупок акимата Костанайской области», государственному учреждению «Отдел строительства акимата Костанайского района» о признании незаконным и отмене уведомления об устранении нарушений, выявленных по результатам камерального контроля от 9 июля 2021 года, признании незаконным и отмене решения от 9 июля 2021 года, вынесенного по результата рассмотрения жалоб, признании незаконным и отмене протокола об итогах конкурса от 16 июля 2021 года – отказать.

Истец, не согласившись с решением суда, подал апелляционную жалобу, в которой просит решение суда отменить, иск удовлетворить, в жалобе указывает, что с выводами суда не согласны, считают, что выводы суда о законности оспариваемого уведомления и пересмотра итогов конкурса основаны на неправильной оценке доказательств и применении норм материального права. Полагают, что у ТОО «Алия-Сервис» отсутствует опыт работы по 1(повышенному) уровню ответственности и по аналогичности по подвиду лицензии. Заключения экспертиз не могут быть взяты в основу подтверждения опыта работы, при рассмотрении конкурсных заявок должны рассматриваться только акты приемки выполненных работ по ранее выполненным работам, такой избирательный подход, по мнению истца, нарушает принцип предоставления равных возможностей поставщикам для участия в процедуре проведения госзакупок.

Считают, что у ТОО «Алия-Сервис» имеется опыт работы по газопроводу высокого давления и отсутствует опыт работы по магистральному газопроводу.

Кроме того, суд сослался на абзац 1, пункта 10 Примечаний к Приложению 5 к Конкурсной документации Правил осуществления государственных закупок, в которые были внесены изменения, введенные в действие с 1 августа 2021 года, т.е. на момент возникновения правоотношений эти изменения не действовали, соответственно конкурсная комиссия не должна были применять измененные нормы, а суд не дал этому надлежащей оценки.

Суд апелляционной инстанции, выслушав стороны, заинтересованных лиц, изучив материалы дела, доводы апелляционной жалобы, представленное письменное возражение ПОО «Алия-Сервис», заключение прокурора, полагавший решение оставить без изменения, считает, что судом первой

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

инстанции в полном объеме выяснен круг обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, дана надлежащая правовая оценка возникшему спору, отраженная в судебном решении.

Доводы апелляционной жалобы не могут быть приняты во внимание и являются несостоятельными.

По результатам Конкурса от 17 июня 2021 года, которым победителем был признан ТОО «Тур-Газ» по жалобам других участников конкурса ответчиком Департаментом внутреннего государственного аудита по Костанайской области было выставлено уведомление об устранении нарушений законности по результатам камерального контроля от 9 июля 2021 года, которое по существу было исполнено организатором конкурса путем пересмотра итогов Конкурса.

Протоколом от 16 июля 2021 года был признан победителем ТОО «Алия-Сервис».

В совокупности собранных по делу доказательств коллегия считает, что при расчете опыта работы исходя из норм материального права, указанных в решении суда первой инстанции, к ТОО «Алия-Сервис» применяется за опыт работы 4,2% за ранее выполненные работы, довод истца, что конкурсная комиссия не должна была брать в основу заключения экспертиз, коллегией не принимается, поскольку конкурсная комиссия вправе была рассматривать представленную документацию в совокупности, заключения экспертиз являются одними из составляющих документации по выполненным работам в сфере строительства, при этом прямых запретов, что такие документы (помимо актов выполненных работ) не должны представляться и не должны оцениваться комиссией законодательство не содержит.

Относительно доводов о действии закона во времени и внесенных изменений, действительно, на момент проведения конкурса положения абзаца 1, пункта 10 Примечаний к Приложению 5 к Конкурсной документации Правил осуществления государственных закупок действовали в другой редакции, при этом, предусматривали, что опыт работы при комплексном строительстве (новое строительство, расширение, техническое переворужение, модернизация, реконструкция, реставрация и капитальный ремонт существующих объектов) инженерных сетей и систем (несколько видов инженерных сетей и систем), опыт работы рассчитывать исходя из наличия хотя бы одного из видов инженерных сетей и систем.

Внесенные изменения с 1 августа 2021 года предусмотрели в выражении «опыт работы рассчитывать исходя из наличия хотя бы одного из видов инженерных сетей и систем» добавлен к соединительному союзу «и» разделительный союз «или», коллегия считает, что данные изменения (дополнения) внесены с целью исключения разного толкования и понимания нормы в целом исходя из общего смыслового значения.

Кроме того, заслуживают внимания исполнение договора на момент рассмотрения дела, так из представленных ТОО «Алия-Сервис» документов

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

(акты выполненных работ) видно, что работы в настоящее время выполнены более чем на 90%, соответственно осуществлены платеж.

При таких обстоятельствах, коллегия не находит достаточных правовых оснований для отмены или изменению решения суда.

Руководствуясь ст. 424 п.1 ГПК Республики Казахстан, коллегия

ПОСТАНОВИЛА

Решение Специализированного межрайонного административного суда Костанайской области от 9 сентября 2021 года оставить без изменения.

Апелляционную жалобу истца без удовлетворения.

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении кассационного срока обжалования.

Постановление суда апелляционной инстанции может быть обжаловано участниками административного процесса в кассационном порядке путем подачи кассационной жалобы, ходатайства прокурора в течение месяца со дня вручения судебного акта в окончательной форме через апелляционный суд.

Председательствующий, судья: Нуров С.М.

судьи: Исмагулова К.К.

Зинина Г.В.

Копия верна судья Исмагулова К.К.

Құжатқа қол қойылған: Исмагулова К. К., 07.12.2021

3999-21-3-1-2/86