РЕШЕНИЕ
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

11 марта 2024 года дело №7594-24-00-4/465 город Алматы

Специализированный межрайонный административный суд города Алматы в составе:
председательствующего судьи Мукановой Г.Б.
при секретаре судебного заседания Салмановой Э.
рассмотрел в открытом судебном заседании административное дело по иску:

ИСТЕЦ:
Товарищество с ограниченной ответственностью «Sary-Arka food»

ОТВЕТЧИК:
Коммунальное государственное учреждение «Управление государственных активов города Алматы»

ЗАИНТЕРЕСОВАННЫЕ ЛИЦА:
Республиканское государственное учреждение «Комитет внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан»
Республиканское государственное учреждение «Департамент внутреннего государственного аудита по городу Алматы Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан»
Коммунальное государственное предприятие на праве хозяйственного ведения реабилитационный центр «Каменское плато» Управления общественного здравоохранения города Алматы
Товарищество с ограниченной ответственностью «СК Агростройремсервис»

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:
О признании незаконным и отмене протокола итогов конкурса

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
прокурор Дуркумбеков Е.Т.
представитель истца Лозовских В.Г.
представители ответчика Чиканаев Т.К.

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

представитель заинтересованного лица РГУ «Комитет внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» - Баимбетулы Н.Б.
представитель заинтересованного лица РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по городу Алматы Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» - Мелисов М.М.
представители заинтересованного лица КГП на ПХВ реабилитационный центр «Каменское плато» Управления общественного здравоохранения города Алматы – Турысбеков К.Т., Мамбетов Г.А.
представитель заинтересованного лица ТОО «СК Агростройремсервис» - Бекжанова Ж.А.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

31 октября 2023 года посредством Веб-портала государственных закупок объявлен конкурс № 63264790-ОК1 «Услуги по организации обеспечения питания пациентов». Общая сумма, выделенная для закупаемой услуги составила 133 928 571,43 тенге.

Организатором конкурса является коммунальное государственное учреждение «Управление государственных активов города Алматы» (далее – Управление, ответчик), заказчиком коммунальное государственное предприятие на праве хозяйственного ведения реабилитационный центр «Каменское плато» Управления общественного здравоохранения города Алматы (далее – КГП на ПХВ реабилитационный центр «Каменское плато»).

Организатором предусмотрены квалификационные требования о наличии материальных и трудовых ресурсов.

Квалификационными требованиями (Приложение 7 к конкурсной документации) предусмотрено наличие следующих трудовых ресурсов:

1) Уборщик(ца). Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности; количество - 2; стаж работника - 0;

2) Посудомойщица. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 2; стаж работника - 0;

3) Грузчик. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности; количество - 2; стаж работника - 0;

4) Заведующий складом. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 1; стаж работника - 0;

5) Заведующий производством (шеф-повар). Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, диплом, сертификаты, имеющий высшее образование с присвоенной квалификацией «Технолог в сфере

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

питания», допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 1; стаж работника не менее 3 лет;

6) Инженер по ТБ. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, диплом, сертификат БиОТ, допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 1; стаж работника - 0;

7) Кухонный работник. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 2; стаж работника - 0;

8) Повар. Наличие подтверждающих документов: удостоверение личности, диплом, сертификаты со средним специальным образованием или техническим и профессиональным образованием, прошедший обучение либо курсы повышения квалификации по лечебному питанию, допуск до электрооборудования (удостоверение и протокол); количество - 3; стаж работника 3 не менее 1 года.

Наличие опыта работы, соответствующего предмету закупаемых услуг за последние пять лет: Услуги по организации обеспечения питания пациентов не менее 1 года.

В конкурсе принимали участие 3 потенциальных поставщика: ТОО «СК Агростройремсервис», ТОО «Sary-Arka food», ТОО «Samruk Company».

Согласно протоколу об итогах № 10885155-ОК2 победителем по лоту № 63264790-ОК1 определено ТОО «СК Агростройремсервис», потенциальным поставщиком занявшим второе место, ТОО «Sary-Arka food».

15 декабря 2023 года истцом направлена досудебная жалоба о неправомерном допуске поставщика ТОО «СК Агростройремсервис» к конкурсу в республиканское государственное учреждение «Департамент внутреннего государственного аудита по городу Алматы Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» (далее – ДВГА).

4 января 2024 года ДВГА по результатам камерального контроля предоставлен истцу ответ о том, что доводы изложенные в обращении не нашли своего подтверждения.

5 января 2024 года истцом направлена жалоба в республиканское государственное учреждение «Комитет внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» (далее – КВГА).

5 февраля 2024 года КВГА также предоставлен истцу ответ о том, что доводы изложенные в жалобе не нашли своего подтверждения.

Срок на подачу настоящего административного иска не пропущен.

Истец обратился в суд с иском, в котором просит: Признать протокол итогов конкурса № 10885155-ОК2, проведенного коммунальным государственным учреждением «Управление государственных активов города Алматы» от 8 декабря 2023 года незаконным и отменить.

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

Требования мотивированы тем, что предоставленные ТОО «СК Агростройремсервис» документы не соответствует требованиям конкурсной заявки:

- В качестве документа, подтверждающего трудовую деятельность работника, приложен послужной список, где указаны иные организации, в которых у работника велась трудовая деятельность. Послужной список был заверен печатью ТОО «СК Агростройремсервис».

По мнению истца, работодатель не может заверять сведения о трудовой деятельности работника в других организациях.

- В соответствии с Приказом Первого заместителя Премьер-Министра Республики Казахстан – Министра финансов Республики Казахстан от 28 февраля 2019 года № 155 (далее – Приказ) утвержден перечень отдельных товаров, работ, услуг, при государственных закупках которых к потенциальным поставщикам и поставщикам могут быть установлены дополнительные требования, а именно: потенциальные поставщики и поставщики, оказывающие услуги по организации питания должны находится на территории соответствующей административной единицы, на которой планируется приобретение указанных услуг.

Оказываемая услуга заявлена в городе Алматы, тогда как ТОО «СК Агростройремсервис» зарегистрировано в городе Астана.

Ответчик в письменном отзыве иск не признал, в качестве возражений указал на то, что:

- Законодательством не предусмотрен порядок ведения и заполнения послужного списка, в связи с чем, не видят противоречий в предоставлении именного этого документа для подтверждения стажа работника.

- В части отклонения заявки указанного поставщика от участия в конкурсе за отсутствия местонахождения потенциального поставщика на территории соответствующей административно-территориальной единицы (области, города республиканского значения и столицы), на которой планируется приобретение указанных услуг, не находят своего подтверждения, поскольку не является основанием отклонения заявки, предусмотренного пунктом 238 Правил.

Аналогичные возражения к административному иску предоставлены КВГА, ДВГА и ТОО «СК Агростройремсервис».

Представитель истца поддержал иск и просил удовлетворить требования по изложенным в иске основаниям.

Пояснения представителя ответчика были идентичны предоставленному отзыву.

Представители заинтересованных лиц поддержали пояснением свои доводы, изложенные в отзывах.

Прокурор дал заключение о том, что иск подлежит отклонению.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

В соответствии с подпунктом 4) пункта 1 статьи 9 Закона Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года № 434-V «О государственных закупках» (далее – Закон о государственных закупках) к потенциальным поставщикам предъявляются квалификационные требования в части обладания соответствующими материальными и трудовыми ресурсами, достаточными для исполнения обязательств по договору о государственных закупках.

Спорная ситуация по мнению истца возникла на почве того, что поставщик ТОО «СК Агростройремсервис» неправомерно был допущен к конкурсу, поскольку приложив к заявке послужной список, последний не подтвердил предусмотренный квалификационными требованиями стаж своих работников.

Так, в соответствии с пунктом 3 статьи 9 Закона о государственных закупках, потенциальный поставщик в подтверждение его соответствия квалификационным требованиям, установленным настоящей статьей, представляет организатору государственных закупок соответствующие документы, предусмотренные правилами осуществления государственных закупок.

В соответствии с пунктом 4 Приложения 7 к конкурсной документации правилами осуществления государственных закупок, утвержденные Приказом Министра финансов Республики Казахстан от 11 декабря 2015 года № 648 (далее – Правила), организатором закупок устанавливаются квалификационные требования к потенциальным поставщикам по обладанию трудовыми ресурсами.

В свою очередь, потенциальные поставщики в пункте 4 Приложения 11 Правил, заполняют сведения о наличии требуемых трудовых ресурсов, необходимых для оказания услуг с приложением электронных копий подтверждающих документов: Наименование специальности (квалификации), Ф.И.О. работников (приложить электронную копию документа, удостоверяющего личность); Документ о квалификации (указать номер и дату выдачи диплома об образовании, сертификата, аттестата и т.д., приложить их электронные копии); Электронная копия подтверждающих документов (ссылка).

Изучением конкурсной заявки установлено, что потенциальным поставщиком ТОО «СК Агростройремсервис» в сведениях о квалификации заявлена заведующая производством (шеф-повар) Татиева Бибигуль Маликовна с приложением диплома с соответствующей квалификацией, свидетельство о присвоении квалификации повара 6 разряда, протокол квалификационной проверки знаний и удостоверение по электробезопасности. Также, заявлена повар Хамзина Бибигуль Толеубаевна. В подтверждение требуемого конкурсной документацией стажа работы представлен послужной список и выписка из пенсионного фонда о произведенных пенсионных отчислениях от различных предприятий.

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

7594-24-3-1-1/465

В соответствии с пунктом 63 Правил, в случае наличия требования по стажу, документом, подтверждающим стаж работника, является электронная копия выписки из единого накопительного пенсионного фонда о перечисленных обязательных пенсионных взносов или сведений из Государственного фонда социального страхования о произведенных социальных отчислениях и один из документов, предусмотренных подпунктами 1), 2), 3), 4), 5) и 8) статьи 35 Трудового кодекса Республики Казахстан.

При этом стаж работника учитывается за последние десять лет.

Согласно статьи 35 Трудового кодекса Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V (далее – Трудовой кодекс) документом, подтверждающим трудовую деятельность работника, может быть любой из следующих:

1) трудовая книжка;

2) трудовой договор с отметкой работодателя о дате и основании его прекращения;

3) выписки из актов работодателя, подтверждающих возникновение и (или) прекращение трудовых отношений на основе заключения и (или) прекращения трудового договора;

4) выписки из ведомости выдачи заработной платы работникам;

5) послужной список (перечень сведений о работе, трудовой деятельности работника), подписанный и заверенный печатью работодателя (при ее наличии);

8) архивная справка, содержащая сведения о трудовой деятельности работника.

В своих доводах представитель истца ссылается на письмо Министерства труда и социальной защиты населения адресованное ТОО «NG Distribution» за исх. № 50 от 3 июля 2023 года, в котором указано о том, что для подтверждения опыта работы работника, необходимо руководствоваться перечнем документов, предусмотренных статьей 35 Трудового Кодекса, в том числе послужным списком. А поскольку, законодательством не предусмотрен порядок ведения и заполнения послужного списка, считают, что послужной список должен быть отдельно от каждого юридического лица, подписанный работодателем, заверенный печатью организации.

Также в письме указано о том, что в соответствии с пунктом 17 Правил ведения и хранения трудовых книжек, утвержденные приказом Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 30 ноября 2015 года № 929 при прекращении с работником трудового договора все записи о работе за время работы у работодателя, заверяются первым руководителем либо уполномоченным им должностным лицом, печатью организации. В связи с чем, работодатель не может заверять сведения о трудовой деятельности работника в других организациях.

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

Вместе с тем, необходимо отметить, что в соответствии с требованиями пункта 4 статьи 60 Закона Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 480-V «О правовых актах» предусмотрено, что государственные органы, проводящие государственную политику, осуществляющие регулирование и управление в определенной отрасли (сфере деятельности) или к компетенции которых отнесено решение соответствующих вопросов, либо иные государственные органы в соответствии с предоставленными им полномочиями по обращению физических или юридических лиц обязаны давать в пределах своей компетенции разъяснения нормативных правовых актов в отношении конкретных субъектов или применительно к конкретной ситуации.

Такие разъяснения должны: 1) носить исчерпывающий характер в пределах вопросов, поставленных в обращении; 2) опубликовываться путем обобщения аналогичных обращений в общедоступном режиме на интернет-ресурсе соответствующего государственного органа, за исключением сведений, содержащих персональные данные и (или) составляющих охраняемую законами Республики Казахстан тайну.

Следует отметить, что письмо Министерства труда и социальной защиты населения составлено по обращению ТОО «NG Distribution», а не в рамках рассматриваемого спора. Также, нет сведений о публикации указанного письма в общедоступном режиме на интернет-ресурсе соответствующего Министерства.

Поскольку, как указано в названной норме, такие разъяснения не имеют обязательной юридической силы и носят рекомендательный характер, суд не принимает доводы истца в части неправомерности предоставления АО «СК Агростройремсервис» послужного списка, в качестве подтверждения стажа работников.

Также не могут быть приняты во внимание судом, ссылка в ответе Министерства труда и социальной защиты населения на Правила ведения и хранения трудовых книжек, так как указанные Правила подразумевают сведения, вносимые не в послужной список, а в трудовую книжку.

Следует отметить, что ни Трудовым кодексом, ни иными нормативными правовыми актами не предусмотрена утвержденная форма послужного списка для частных юридических лиц. Вместе с тем, Правилами предусмотрено предоставление послужного списка, для подтверждения трудового стажа работника.

Далее, касаемо доводов истца по поводу того, что потенциальные поставщики и поставщики, оказывающие услуги по организации питания должны находиться на территории соответствующей административной единицы, на которой планируется приобретение указанных услуг, суд приходит к следующему.

Как следует из предоставленной документации, потенциальным поставщиком представлена справка об учетной регистрации филиала

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

юридического лица ТОО «СК Агростройремсервис» в городе Алматы (Местонахождение филиала юридического лица: Казахстан, город Алматы, Бостандыкский район, Проспект Аль-Фараби, дом 21, н.п. 1138, почтовый индекс 05000).

Согласно статье 43 Гражданского кодекса Республики Казахстан, филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства. Филиалы и представительства не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений.

Тем самым, филиалом является обособленное подразделение юридического лица, осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

К тому же, как следует из Приказа об утверждении перечня отдельных товаров, работ, услуг, при государственных закупках к потенциальным поставщикам и поставщикам могут быть установлены дополнительные требования, предусматривающее их нахождение на территории соответствующей административной единицы, а не их регистрация.

Нахождение ТОО «СК Агростройремсервис» на территории города Алматы подтверждается сведением о зарегистрированном юридическом лице, филиале или представительства от 11 марта 2024 года, а также договором аренды № М-15 от 1 января 2023 года и договором аренды нежилого помещения № 6 от 7 декабря 2023 года.

Вместе с тем, отклонение заявки потенциальных поставщиков от участия в конкурсе из-за отсутствия местонахождения потенциального поставщика на территории соответствующей административной единицы, на которой планируется приобретение указанных услуг, не предусмотрено пунктом 238 Правил.

В этой связи, предоставленные ТОО «СК Агростройремсервис» документы о трудовом ресурсе, являются достаточными для исполнения обязательств по договору о государственных закупках.

Согласно части 4 статьи 155 Административного процедурно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – АППК), суд отказывает в удовлетворении иска, если при его рассмотрении установит, что оспариваемое действие (бездействие) совершено, решение принято в соответствии с компетенцией и законодательством Республики Казахстан.

При таких фактических обстоятельствах, установленных в судебном заседании, суд приходит к выводу о необоснованности поданного иска и необходимости отказа в его удовлетворении.

<u>РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:</u>

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

Руководствуясь статьями 152, 154, 155, 168 АППК, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении административного иска товарищества с ограниченной ответственностью «Sary-Arka food» к коммунальному государственному учреждению «Управление государственных активов города Алматы» о признании незаконным и отмене протокола итогов конкурса № 10885155-ОК2 от 8 декабря 2023 года – отказать.

На решение суда могут быть подана апелляционная жалоба участниками административного процесса и (или) принесено апелляционное ходатайство прокурором в апелляционном порядке в судебную коллегию по административным делам Алматинского городского суда через специализированный межрайонный административный суд города Алматы в течение десяти рабочих дней со дня вынесения решения, с соблюдением требований статьи 168 Административного процедурно-процессуального кодекса Республики Казахстан, статей 403, 404 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан.

Судья Г. Муканова

Документ подписан: Муканова Г. Б., 12.03.2024

7594-24-3-1-1/465