DCT
KAZAKHSTAN

Республика Казахстан, 010000,
г. Астана, р-н «Есиль» ул. 38,
д.25, НП - 4
+7 701 257 67 47
Email: damz@mail.ru

исх.№21
от «28» февраля 2018г.

Руководителю
Департамента внутреннего государственного аудита по Карагандинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан
Кавкитаеву А.К.

Жалоба

Настоящим ТОО «DCT KAZAKHSTAN» (далее – Товарищество) от лица Консорциума обращается к Вам с жалобой на действия организатора государственных закупок способом конкурса - ГУ «Отдел экономики и финансов города Жезказган» (далее – конкурсная комиссия) по следующим основаниям.

Товарищество совместно с ТОО «Астанаинжкомстрой» приняло участие в конкурсе № 2175940-ОК1 «Реконструкция и модернизация тепловых сетей г. Жезказгана 1 очередь» на основании Консорциального соглашения №5 от 23 января 2018 года, а также Договора о создании консорциума от 14 февраля 2018 года.

По итогам опубликованного протокола об итогах №2175940-ОК1 от 26 февраля 2018 года заявка Консорциума была отклонена членами комиссии по следующим причинам (цитирую):

«Несоответствие потенциального поставщика квалификационным требованиям в части обладания опыта работы 5 лет. Приложен договор от 14.02.2018 года о создании консорциума ТОО «DCT KAZAKHSTAN» и ТОО «Астанаинжкомстрой» и консорциальное соглашение №5 от 23.01.2018 года. ***Приложенный договор не имеет юридической силы*** *на момент предоставления заявок 29.01.2018 г. В случае участия консорциума в конкурсе расчет критериев, влияющих на конкурсное ценовое предложение, применяется в отношении одного из участников консорциума, определенного консорциальным соглашением. При этом договор заключается с участником консорциума, в отношении которого применены критерии, влияющие на конкурсное ценовое предложение».*

Практически все члены комиссии указали вышеуказанное в обоснование причин отклонения заявки. Вместе с тем, членом комиссии Пушкаш В.И. заявка была отклонена по следующим причинам (цитирую):

«Несоответствие потенциального поставщика квалификационным требованиям в части обладания опыта работы 5 лет, согласно пп. 5 п.1 ст. 9 Закона РК «О государственных закупках». 1. Отсутствует опыт работы. ТОО «DCT KAZAKHSTAN» приложил к конкурсной документации консорциальное соглашение №5 от 23.01.2018 г., заключенное между ТОО «Астанаинжкомстрой» и ТОО «DCT KAZAKHSTAN», которое в разделе 1 определяет «Термины и их толкование», а в разделе №2 «Предмет соглашения» ***не указаны номер конкурса, номер лота, предмет конкурса, организатор****. Затем, при дополнении сведений о квалификации, повторно приложили уже договор о создании консорциума от 14.02.2018 года об участии в данном конкурсе.* ***Консорциальное соглашение №5 составлено <u>при отсутствии договора о создании консорциума</u>, которое практически не имеет юридической силы.*** *Договор о создании консорциума от 14.02.2018 года издан после окончания срока приема заявок 29.01.2018 г.».*

Товарищество, выступающее от лица Консорциума, с протоколом итогов вышеназванного конкурса не согласно по следующим основаниям.

1. Согласно ст. 147 ГК РК, сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей

Таким образом, Консорциальное соглашение №5 от 23 января 2018 года, а также Договор о создании консорциума от 14 февраля 2018 года по своей правовой природе являются сделками (договорами). Консорциальное соглашение №5 от 23 января 2018 года и Договор о создании консорциума от 14 февраля 2018 года не противоречат друг другу, а дополняют друг друга, поскольку все существенные условия обоих документов как: предмет, права и обязанности сторон, волеизъявление сторон и цель совершенно тождественны.

Договор о создании консорциума от 14 февраля 2018 года не отменяет Консорциальное соглашение №5 от 23 января 2018 года, а является его дополнением. Договор о создании консорциума от 14 февраля 2018 года является документом, отражающим более подробные права и обязанности сторон Консорциума.

В соответствии с п. 126 Правил осуществления государственных закупок, утвержденных Приказом Министра финансов Республики Казахстан от 11 декабря 2015 года № 648, конкурсная комиссия в случае выявления потенциальных поставщиков, не соответствующих квалификационным требованиям и требованиям конкурсной документации, предоставляет таким потенциальным поставщикам **право для приведения заявок** на участие в конкурсе в соответствие с квалификационными требованиями и требованиями конкурсной документации **в течение <u>трех рабочих дней</u> со дня размещения протокола предварительного допуска** к участию в конкурсе на веб-портале.

В этой связи конкурсная комиссия в протоколе предварительного допуска №1923987 от **12 февраля 2018 года** отразила замечания в конкурсной заявке Консорциума и предоставило право для приведения ее в соответствие. Таким образом автоматически были **<u>продлены сроки предоставления заявок</u> <u>до 15 февраля 2018 года.</u>**

Учитывая, данный факт стороны Консорциума заключили вышеуказанный Договор о создании консорциума 14 февраля 2018 года, после опубликования протокола предварительного допуска (после 12.02.2018 г.), то есть в реальные сроки его подписания, а не прошедшей датой. В противном случае данный Договор о создании консорциума можно было бы расценивать подложным.

Следовательно, обоснование конкурсной комиссии в протоколе итогов о том, что (цитирую) *«Договор о создании консорциума от 14.02.2018 года <u>издан после окончания</u> срока приема заявок 29.01.2018 г.»* и *«не имеет юридической силы»* является ошибочным.

Вместе с тем, обращаем Ваше внимание на тот факт, что конкурсная комиссия не признала Консорциальное соглашение № 5 от 23 января 2018 года не имеющим юридической силы.

2. Касательно указания члена комиссии Пушкаш В.И. об отсутствии в Консорциальном соглашении №5 от 23 января 2018 года ***«номер конкурса, номер лота, предмет конкурса, организатор»***, поясняем, что данное указание не корректно. И в Консорциальном соглашении, и в Договоре о создании консорциума указаны номер конкурса, номер лота, наименование (предмет конкурса) и организатор.

Таким образом, и данное обоснование члена комиссии Пушкаш В.И. неосновательно.

3. Относительно указания члена комиссии Пушкаш В.И. о том, что *«Консорциальное соглашение №5 составлено <u>при отсутствии договора о создании консорциума</u>, которое практически не имеет юридической силы.*

Согласно ст. 393 ГК РК, договор считается заключенным, когда между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным его условиям.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые признаны существенными законодательством или необходимы для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Нормами гражданского законодательства не предусмотрен порядок составления консорциального соглашения, где указано, что консорциальное соглашение при отсутствии договора о создании консорциума недействительно.

4. Касательно указания конкурсной комиссии на отсутствие опыта работы 5 лет у участника Консорциума ТОО «DCT KAZAKHSTAN».

При рассмотрении настоящего пункта обращения просим обратить внимание на следующие нормативно-правовые акты.

Так, в соответствии с п. 1 ст. 233 Гражданского Кодекса Республики Казахстан, **консорциум это временный добровольный равноправный союз (объединение) на основе договора о**

совместной хозяйственной деятельности, в котором юридические лица объединяют те или иные ресурсы и координируют усилия для решения конкретных хозяйственных задач. Таким образом, договорные отношения между участниками консорциума регулируются в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан, с учетом особенностей, предусмотренных законодательством в сфере регламентированных закупок.

Далее, в соответствии с главой 8 Правил осуществления государственных закупок, утвержденных Приказом Министра финансов РК № 648 от 11 декабря 2015 года (далее – Правила) («Особые условия участия в государственных закупках временных объединений юридических лиц (консорциума)», в государственных закупках участвуют временные объединения юридических лиц (консорциум).

Пунктом 382 главы 8 Правил, предусмотрено, что:

В случае участия консорциума в конкурсе ***расчет критериев****, влияющих на конкурсное ценовое предложение,* ***применяется в отношении одного из участников консорциума, определенного консорциальным соглашением.***

При этом ***договор заключается с участником консорциума, в отношении которого применены критерии****, влияющие на конкурсное ценовое предложение.*

Согласно пункта 4 Консорциального соглашения №5 от 23 января 2018 года, сторонами указано, что **Лидером Консорциума** является **Сторона-1 (ТОО «Астанаинжкомстрой»),** имеющая опыт работы, соответствующий квалификационным требованиям.

Пунктом 1.4. Договора о создании консорциума от 14.02.2018 года сторонами Консорциума предусмотрено, что при рассмотрении конкурсной заявки на соотвествие квалификационным требованиям в части обладания опытом работ критерии, влияющее на конкурсное ценовое предложение применять в отношении **Ведущего партнера** (**ТОО «Астанаинжкомстрой»**).

Таким образом, расчет критериев, влияющих на конкурсное ценовое предложение, применяется в отношении одного из участников консорциума, определенного консорциальным соглашением (договором о создании консорциума). Этим лицом является ТОО «Астанаинжкомстрой».

В силу норм пункта 15 Постановления Верховного суда РК №5 от 14.12.2012 г., потенциальным поставщиком может выступать временное объединение юридических лиц (консорциум), претендующее на заключение договора о государственных закупках. Судам необходимо иметь в виду, что расчет условной скидки (в том числе по пункту 96 Правил осуществления государственных закупок) следует осуществлять не **в отдельности к участнику консорциума, а в отношении консорциума, который является потенциальным поставщиком.**

Товарищество не выступало отдельно как потенциальный поставщик в этом конкурсе и не является лидером Консорциума, с которым в случае победы будет заключаться договор.

В соответствии с пунктом 3 ст. 28 ЗРК «О государственных закупках» Протокол об итогах государственных закупок способом конкурса может быть обжалован участником конкурса в порядке, установленном настоящим Законом.

Считаем, что конкурсной комиссией допущены существенные нарушения законодательства.

На основании изложенного, просим принять меры реагирования на данное обращение и пересмотреть Протокол от 26 февраля 2018 года об итогах государственных закупок способом конкурса №2175940-ОК1 «Реконструкция и модернизация тепловых сетей г. Жезказгана 1 очередь».

Директор
ТОО «DCT KAZAKHSTAN» **Дощанов Д.З.**

исп. А.Хасенов
тел. 87057546099