П О С Т А Н О В Л Е Н И Е № 3999-17-00-2а\2560

«5» декабря 2017 года г. Костанай

Судебная коллегия по гражданским делам Костанайского областного суда в составе председательствующего судьи Долгих В.П., судей Жайлебаевой Ж.А. и Нурова С.М., с участием прокурора Скорецкой Н.Г., представителей истца Семенова А.В. и Матвеева О.В., ответчика Науразбаевой М.Ж., третьего лица Пановой А.Р. и Курмангалиева К.Г. (по доверенностям) рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску товарищества с ограниченной ответственностью «Надежда-С» к государственному учреждению «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области» и товариществу с ограниченной ответственностью «DS&V» о признании недействительными договоров о государственных закупках, поступившее по апелляционным жалобам ответчиков на решение специализированного межрайонного экономического суда Костанайской области от 7 сентября 2017 года,-

У С Т А Н О В И Л А:

Товарищество с ограниченной ответственностью (далее-ТОО) «Надежда-С» обратилось в суд с иском к государственному учреждению (далее-ГУ) «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области» и ТОО «DS&V» о признании недействительными двух договоров о государственных закупках услуг по техническому сопровождению (техническому надзору).

Истец указал, что являлся участником двух конкурсов, по итогам которых ответчиками был заключен договор № 70 от 22 апреля 2017 года о государственных закупках услуг на 2017-2018 годы по техническому сопровождению (техническому надзору) при проведении реконструкции участка 51-53 км автомобильной дороги «Карасу-Большая Чураковка» на сумму 3 360 000 тенге; и договор № 71 от 22 апреля 2017 года о государственных закупках услуг на 2017-2019 годы по техническому сопровождению (техническому надзору) при проведении реконструкции участка 20,3-35,3 км автомобильной дороги «Узунколь-Сарыколь» на сумму 16 800 000 тенге.

ТОО «DS&V» было незаконно допущено к участию в конкурсах и с ним незаконно были заключены договоры, так как этим товариществом были допущены нарушения в конкурсной документации, выявленные конкурсной комиссией еще на стадии предварительного допуска и не устраненные впоследствии.

Так, на стадии предварительного допуска заявка ответчика ТОО «DS&V» была отклонена по причинам непредставления трехметровой рейки,

Құжатқа қол қойылған: Нуров С. М., 08.12.2017

имеющей сертификат о поверке инструмента, требуемая технической спецификацией конкурсной документации. Не были представлены сведения о наличии оборудования: трехметровая рейка, имеющая сертификат о поверке инструмента. Не представлены электронные копии платежных поручений с отметкой банка на указанное оборудование в разделе 3 приложения № 5 к конкурсной документации. Также не были представлены сведения о соисполнителе при оказании услуг, являющихся предметом закупок на конкурсе, а также виды услуг, передаваемым потенциальным поставщиком соисполнителем согласно приложению № 10 к конкурсной документации. Не представлены соисполнителем сведения об отсутствии (наличии) налоговой задолженности налогоплательщика. Не представлены соисполнителем сведения о квалификации согласно приложению 6 к конкурсной документации.

Имевшиеся у истца нарушения в конкурсной документации были полностью устранены, а заявка ответчика была принята и затем рассмотрена без устранения выявленных нарушений.

Ответчиком не было представлено приложение № 10, утвержденное соисполнителем услуг (отсутствует подпись и печать АО «Национальный центр экспертизы и сертификации» (Астанинский филиал). В сведениях о квалификации (приложение № 6) отсутствуют применяемое оборудование для осуществления услуг соисполнителем, а также отсутствует Ф.И.О., подписавшего ответственного лица. Не представлено свидетельство о регистрации соисполнителя услуг и документ, подтверждающий право подписи уполномоченного лица (доверенность) от соисполнителя услуг.

Кроме того, истец просил признать недействительными состоявшиеся договоры также по основаниям того, что штатная численность ответчика ТОО «DS&V» не соответствует нормативным требованиям приказа председателя Комитета по делам строительства, ЖКХ и управления земельными ресурсами Министерства национальной экономики «Об утверждении лимитов расходов и нормативов численности на осуществление функций управления проектом и технического надзора» № 231 от 26 июня 2015 года.

Решением специализированного межрайонного экономического суда Костанайской области от 7 сентября 2017 года исковые требования ТОО «Надежда-С» удовлетворены. Судом постановлено признать недействительными договоры о государственных закупках № 70 и № 71 от 22 апреля 2017 года, заключенные между ГУ «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области» и ТОО«DS&V» .

В апелляционной жалобе ГУ «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области», полагая решение суда незаконным и необоснованным, просит его отменить и в иске отказать. Указывает, что ТОО «DS&V» представило в конкурсной документации договор № 34 от 18 января 2016 года на проведение лабораторных испытаний в течение трех лет с Астанинским филиалом АО «Национальный центр

Құжатқа қол қойылған: Нұров С. М., 08.12.2017

экспертизы и сертификации», что свидетельствует об осведомленности соисполнителя и согласии его с условиями участия в государственных закупках. Помимо этого, документы, представленные ТОО «DS&V» на конкурсы, были подписаны электронной цифровой подписью потенциального поставщика, в связи с чем последний сам несет ответственность за достоверность представленных сведений.

В апелляционной жалобе ТОО «DS&V» в лице директора Кусаинова А.К., считая решение суда необоснованным и незаконным, просит его отменить и вынести новое решение об отказе в иске. Указывает, что при применении норм материального права суд применил недействующую редакцию пункта 1 статьи 157 ГК РК. Истец не конкретизировал правовое основание иска и является ненадлежащим, его заявка была отклонена обоснованно и заключение договоров не нарушило его прав. Ссылка суда на отсутствие информации от Астанинского филиала АО «Национальный центр экспертизы и сертификации» необоснованно интерпретирована как удержание доказательств. Проведенные закупки были предметом оценки уполномоченного органа.

В возражении на апелляционную жалобу ГУ «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области» истец ТОО «Надежда-С» считает ее доводы несостоятельными. Указывает, что в отличие от истца ответчик ТОО«DS&V» не устранило нарушения, однако было незаконно допущено к конкурсу и признано победителем с заключением договоров.

Надлежаще извещенный о времени и месте судебного заседания ответчик ТОО ««DS&V» в суд апелляционной инстанции не прибыл, что по правилам ст.418 ГПК РК не является препятствием для апелляционного судебного разбирательства.

Заслушав пояснения представителей сторон и третьего лица (Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области), заключение прокурора об отсутствии оснований для пересмотра судебного решения, исследовав доказательства по делу в их совокупности, изучив доводы апелляционных жалоб и возражения, судебная коллегия приходит к следующему.

Основания к отмене или изменению решения суда в апелляционном порядке предусмотрены ст.427 ГПК РК. Таких оснований по делу не имеется.

По делу установлено, что государственным учреждением «Управление пассажирского транспорта и автомобильных дорог акимата Костанайской области в марте-апреле 2017 года был проведен электронный конкурс № 1350682-ОК1 по государственным закупкам услуг по осуществлению технического сопровождения (технический надзор) в период 2017-2018 годов при проведении реконструкции участка автомобильной дороги областного значения «Карасу-Большая Чураковка» 51-53 км, по итогам которого победителем признано ТОО «DS&V», с которым заключен договор о государственных закупках № 70 от 22 апреля 2017 года на сумму 3 360 000 тенге.

Құжатқа қол қойылған: Нуров С. М., 08.12.2017

По итогам электронного конкурса №1351617-ОК1 по государственным закупкам услуг на 2017-2019 годы по осуществлению технического сопровождения (технический надзор) при проведении реконструкции участка автомобильной дороги областного значения «Узунколь-Сарыколь» 30,3-35,3 км победителем также признано ТОО «DS&V», с которым был заключен договор о государственных закупках № 71 от 22 апреля 2017 года на сумму 16 800 000 тенге.

В обоих конкурсах в качестве потенциального поставщика, как на этапе предварительного допуска, так и на этапе подведения итогов, участвовало ТОО «Надежда-С».

Согласно положениям пункта 12 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан № 5 от 14 декабря 2012 года «О применении судами законодательства о государственных закупках» потенциальный поставщик вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика, организатора государственных закупок, комиссий, эксперта, единого оператора в сфере государственных закупок, если их действия (бездействие) нарушают права и законные интересы потенциального поставщика.

При этом после вступления договора о государственных закупках в силу решения конкурсной комиссии прекращают свое действие и обжалованию в порядке искового производства подлежит договор о государственных закупках.

Из материалов дела видно, что на участие в конкурсе№1350682-ОК1 поступили заявки ТОО «Надежда-С», ТОО «DS&V», ТОО «ЛИР», ТОО «Стройсервис КНК», ТОО «Инженерное бюро NURTAU».

На участие в конкурсе № 1351617- ОК1 поступили заявки от ТОО «Надежда-С», ТОО «DS&V», ТОО «ЛИР», ТОО «Құрылыста экспертиза» и ТОО «Инженерное бюро NURTAU».

Согласно протоколов предварительного допуска № 1350682-ОК1 и №1351617-ОК1 все заявки были отклонены в связи с выявленными несоответствиями установленным требованиям. На приведение заявок в соответствие был установлен срок в 3 рабочих дня.

При этом заявка ТОО «DS&V» была отклонена по следующей причине:

Не представлена трехметровая рейка, имеющая сертификат о поверке инструмента, требуемая технической спецификацией конкурсной документации, Не представлены сведения о наличии оборудования: трехметровая рейка, имеющая сертификат о поверке инструмента. Не представлены электронные копии платежных поручений с отметкой банка на указанное оборудование в разделе 3 приложения 5 к конкурсной документации: п.3 - сборник строительных норм и правил., п.5 – нивелир оптический GOL32D, п. 7 - тахеометр, арендованный у ИП Запорожец В.Н. Срок аренды тахеометра по договору аренды №10 от 01 октября 2016 года менее срока выполнения работ, установленного в конкурсной документации. Не представлен сертификат о поверке на нивелир оптический GOL32D. Не представлены сведения о соисполнителе при оказании услуг, являющихся

Құжатқа қол қойылған: Нуров С. М., 08.12.2017

3999-17-3-2/2591

предметом закупок на конкурсе, а также виды услуг, передаваемым потенциальным поставщиком соисполнителям, согласно приложению 10 к конкурсной документации (в случае привлечения потенциальным поставщиком соисполнителей): приложен договор на оказание услуг лаборатории Астанинским филиалом АО «Национальный центр экспертизы и сертификации». Не представлены соисполнителем сведения об отсутствии (наличии) налоговой задолженности налогоплательщика, сведения о квалификации согласно приложению 6 к конкурсной документации.

По истечению 3 рабочих дней, предоставленных для приведения в соответствие, конкурсные заявки были рассмотрены конкурсной комиссией.

По результатам рассмотрения были допущены заявки ТОО «DS&V» и ТОО «Надежда-С», при этом последним все недостатки были устранены, а в заявке ТОО «DS&V» в приложении 10 отсутствовала подпись и печать соисполнителя.

После подведения итогов конкурсов, согласно представленным ценовым предложениям, с учетом условных скидок победителем было объявлено ТОО «DS&V».

Жалоба ТОО «Надежда-С» в Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области была оставлена без удовлетворения, о чем заявителю 7 апреля 2017 года был дан ответ.

В ходе судебного разбирательства специализированный межрайонный экономический суд пришел к мотивированному выводу о том, что по проведенным конкурсам ТОО «DS&V» было признано победителем необоснованно.

Так, согласно требованиям пп.11) ст.2 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» конкурсная документация (аукционная документация) – документация, представляемая потенциальному поставщику для подготовки заявки на участие в конкурсе (аукционе), в которой содержатся требования к заявке на участие в конкурсе (аукционе), условия и порядок осуществления государственных закупок способом конкурса (аукциона).

В соответствии п.п.1 п.16 3 главы Приложения 4 к Правилам осуществления государственных закупок, утвержденных приказом Министра финансов Республики Казахстан № 648 от 11 декабря 2015 года заявка на участие в конкурсе должна содержать:

электронные копии документов, заверенных электронной цифровой подписью, либо электронные документы, представляемые потенциальным поставщиком в подтверждение его соответствия квалификационным требованиям: разрешения (уведомления) и (или) патенты, свидетельства, сертификаты, другие документы, подтверждающие право потенциального поставщика на производство, переработку, поставку и реализацию закупаемых товаров, на выполнение работ, оказание услуг; сведения о квалификации для участия в процессе государственных закупок согласно приложениям 5, 6 и 7 к настоящей КД; сведения о субподрядчиках по выполнению работ (соисполнителях при оказании услуг), являющихся

Құжатқа қол қойылған: Нұров С. М., 08.12.2017

предметом закупок на конкурсе, согласно приложению 10 к настоящей КД, и условие запрета передачи потенциальным поставщиком субподрядчикам (соисполнителям) на субподряд (соисполнение) в совокупности более двух третей объема работ (стоимости строительства), услуг.

В случае если потенциальный поставщик предусматривает привлечь субподрядчиков (соисполнителей) работ либо услуг, то потенциальный поставщик предоставляет организатору электронные копии документов, подтверждающие соответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей) квалификационным требованиям.

Из представленных ТОО «DS&V» приложений 10 к конкурсной документации по двум конкурсам следует, что соисполнителем ответчика по выполнению работ по проведению лабораторных испытаний был заявлен Астанинский филиал АО «Национальный центр экспертизы и сертификации».

В соответствии с формой Приложения 10 к конкурсной документации, субподрядчик (и) (соисполнитель (и)) потенциального поставщика, подающего заявку на участие в конкурсе (указать полное наименование конкурса), выражают свою осведомленность об условиях участия в государственных закупках и принимают на себя ответственность за нарушения требований, предусмотренных конкурсной документацией в части, касающейся субподрядчиков (соисполнителей) потенциального поставщика, о чем ставят соответствующую подпись. Кроме того, этой же формой предусмотрено указание Ф.И.О. уполномоченного представителя субподрядчика (соисполнителя).

Приложение 10, представленное указанным ТОО при участии в конкурсах, не содержало в себе сведений об осведомленности соисполнителя в лице Астанинского филиала АО «Национальный центр экспертизы и сертификации» об условиях участия в государственных закупках.

При этом суд первой инстанции обоснованно указал, что доводы ответчика – заказчика государственных закупок и третьего лица – РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Костанайской области» о том, что ответчиком ТОО «DS&V» был представлен договор на проведение лабораторных испытаний от 18 января 2016 года № 34, которым якобы подтверждается осведомленность соисполнителя об участии в проводимых государственных закупках, не могут быть приняты во внимание.

Указанный договор от 18 января 2016 года заключен более чем за год до проведения конкурсов, завершившихся заключением договоров 22 апреля 2017 года, в связи с чем он не являлся подтверждением осведомленности Астанинского филиала АО «Национальный центр экспертизы и сертификации» об условиях проводимых государственных закупок.

В соответствии с п.п.1,2 п.150 Правил осуществления государственных закупок потенциальный поставщик не допускается к участию в конкурсе, если его заявка на участие в конкурсе определена не соответствующей требованиям конкурсной документации ввиду непредставления сведений о субподрядчиках по выполнению работ (соисполнителях при оказании услуг),

Құжатқа қол қойылған: Нұров С. М., 08.12.2017

являющихся предметом закупок на конкурсе, а также видов работ и услуг, передаваемым потенциальным поставщиком субподрядчикам (соисполнителям), согласно приложению 10 к конкурсной документации.

В соответствии со ст.158 п.1 ГК РК сделка, содержание которой не соответствует требованиям законодательства, а также сделка, совершенная с целью, заведомо противоречащей основам правопорядка, является оспоримой и может быть признана судом недействительной, если настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан не установлено иное.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что ТОО «DS&V» не подлежало допуску к конкурсам и признанию победителем с заключением договоров о государственных закупках.

В связи с изложенным судебная коллегия не принимает доводов апелляционных жалоб ответчиков.

Согласно материалам дела, в соответствии со вступившим в законную силу постановлением специализированного административного суда г.Кокшетау от 29 мая 2017 года Кусаинов А.К., являющийся директором ТОО «DS&V» и заключивший оспариваемые договоры, признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.317 КоАП РК и на него наложено взыскание в виде штрафа в размере 400 месячных расчетных показателей с лишением аттестата эксперта на соответствующий вид услуги и специализации и запрещением деятельности на право осуществления экспертных работ и инжиниринговых услуг сроком на три года.

Руководствуясь п.1 ст.424 ГПК РК, судебная коллегия -

П О С Т А Н О В И Л А:

Решение специализированного межрайонного экономического суда Костанайской области от 7 сентября 2017 года по данному гражданскому делу оставить без изменения, апелляционные жалобы ответчиков без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня оглашения.

Постановление может быть обжаловано или опротестовано в соответствии со ст.ст.434-437 ГПК РК в кассационном порядке в судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан в шестимесячный срок.

Председательствующий судья Долгих В.П.

Судьи коллегии Жайлебаева Ж.А.

Құжатқа қол қойылған: Нұров С. М., 08.12.2017

Нуров С.М.

Құжатқа қол қойылған: Нуров С. М. , 08.12.2017

3999-17-3-2/2591