**Об оспаривании уведомления об устранении нарушений выявленных по результатам камерального контроля**

№6001-23-00-6ап/239 от 20.07.2023г.

**Истец:** ТОО «СМЗ»

**Ответчик:** РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита»

**Заинтересованные лица:** ТОО «Г», ГУ «Отдел экономики и финансов» (далее - Организатор), ГУ «Отдел пассажирского транспорта и автомобильных дорог» (далее- Заказчик).

**Предмет спора:** об оспаривании уведомления об устранении нарушений выявленных по результатам камерального контроля от 24 мая 2022 года № 631010000-4-6/7-173238 (далее – уведомление)

**Пересмотр по кассационной жалобе заинтересованного лица**

**ФАБУЛА:** Организатором проведен конкурс № 7222542-1 «Средний ремонт дорог улиц левого берега города Семей» на сумму 1 млрд. тенге. 28 апреля 2022 года Организатором подведены итоги, сформирован протокол об итогах №7222542-ОК1, победителем признано ТОО «СМЗ»0, ТОО «Г» признано потенциальным поставщиком, занявшим второе место.

На основании жалобы ТОО «Г» Департаментом осуществлен камеральный контроль государственных закупок по вышеуказанному конкурсу.

По результатам камерального контроля от 24 мая 2022 года ДВГА Организатору конкурса направлено уведомление.

Согласно Уведомлению установлены следующие нарушения: - заявленный истцом опыт работы по «асфальтированию» не является средним либо капитальным ремонтом, или реконструкцией, поэтому указанный опыт за 2015, 2016 и 2019 год не подлежал учету.

Соответственно Организатором допущен неверный расчѐт условной скидки по критерию опыта работы Товарищества (вместо примененной условной скидки за опыт работы размере 9,9% следовало применить - 5,2%).

**Судебные акты:**

**1-я инстанция:** иск удовлетворен. Уведомление признано незаконным и отменено.

**Апелляция:** решение оставлено без изменения.

**Кассация:** судебные акты отменены, в иске отказано.

**Выводы:** Местные суды, признавая оспариваемое уведомление незаконным, указали, что при проведении камерального контроля Департаментом нарушена административная процедура.

В нарушение требований части 1 статьи 73 АППК административный орган не провел заслушивание и не предоставил возможность участнику административной процедуры выразить свою позицию к предварительному решению по административному делу, о котором участник административной процедуры должен был быть уведомлен заранее.

С указанными выводами местных судов судебная коллегия не соглашается ввиду следующего. Согласно частям 1 и 2 статьи 84 АППК нарушение законодательства Республики Казахстан об административных процедурах является основанием для признания административного акта незаконным, если такое нарушение привело либо могло привести к принятию неправильного административного акта.

Правильный по существу административный акт не может быть признан незаконным по одним лишь формальным основаниям. Согласно конкурсной документации от 25 марта 2022 года, предметом государственных закупок является работы по среднему ремонту улиц левого берега города Семей.

Согласно подпункту 21) статьи 7 Закона Республики Казахстан «Об автомобильных дорогах» (далее – Закон): «улица (проезжая часть улицы) - автомобильная дорога в пределах границ населенных пунктов».

В силу пункта 275 Правил осуществления государственных закупок (действующий на момент закупки), в случае если предметом конкурса является средний ремонт автомобильной дороги, то учитывается опыт работы строительства, реконструкции, автомобильных дорог. капитального и среднего ремонта В соответствии с подпунктом 8) статьи 1 Закона средний ремонт автомобильной дороги - это комплекс работ, связанных с восстановлением первоначальных эксплуатационных качеств автомобильной дороги и дорожных сооружений.

Согласно подпункту 5) статьи 1 Закона ремонт автомобильной дороги это комплекс работ по предупреждению и устранению дефектов, а также восстановлению и улучшению транспортно-эксплуатационных качеств автомобильной дороги, включающих в себя текущий, средний и капитальный ремонты.

Виды работ предусмотрены в утвержденном приказе Министра транспорта и коммуникаций Республики Казахстан от 24 января 2014 года № 56 «Классификация видов работ, выполняемых при содержании, текущем, среднем и капитальном ремонтах автомобильных дорог общего пользования».

С учетом вышеуказанных положений закона, а также письма- разъяснения Комитета автомобильных дорог, апелляционная комиссия, рассмотрев возражения Организатора пришла к правильному выводу о том, что заявленный Товариществом опыт работы по «асфальтированию» за 2015, 2016, 2019 годы не подлежит учету, так как в актах приемки выполненных работ отсутствуют сведения, подтверждающие выполнения работ, аналогичных закупаемому.

При указанных обстоятельствах судебная коллегия пришла к выводу, что оспариваемое уведомление камерального контроля является законным и обоснованным, вынесенным в пределах компетенции, с учетом установленных нарушений, которым судами надлежащая правовая оценка не дана.

Допущенные ответчиком формальные нарушения процедуры вынесения уведомления не влекут его незаконность, так как не влияют на суть выявленных нарушений, учитывая, что возможность привести свои возражения реализована как для организатора конкурса, так и потенциального поставщика при досудебном обжаловании уведомления и в ходе рассмотрения дела в суде.

Тогда как ошибки, допущенные при рассмотрении дела судами, наоборот могут повлечь более серьезные последствия, а именно исполнение договора на сумму свыше миллиарда тенге поставщиком, не имеющим надлежащего опыта работы.

В соответствии с требованиями статьи 4 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» осуществление государственных закупок основывается на принципах: оптимального и эффективного расходования денег, используемых для государственных закупок; предоставления потенциальным поставщикам равных возможностей для участия в процедуре проведения государственных закупок, кроме случаев, предусмотренных настоящим Законом; недопущения коррупционных проявлений.

В силу положений статьи 7 АППК административный орган, должностное лицо осуществляют административные процедуры в пределах своей компетенции и в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, настоящим Кодексом и иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан.

Суд при рассмотрении и разрешении административных дел обязан точно соблюдать требования Конституции Республики Казахстан, конституционных законов, настоящего Кодекса, других нормативных правовых актов, подлежащих применению международных договоров Республики Казахстан.

В соответствии с частью 4 статьи 6 АППК нарушение принципов административных процедур и административного судопроизводства в зависимости от его характера и существенности влечет признание административных актов, административных действий (бездействия) незаконными, а также отмену вынесенных судебных актов.

**Внимание!**

[Адвокатская контора Закон и Право](https://www.facebook.com/ZakonPravoKaz)**, обращает ваше внимание на то, что данный документ является базовым и не всегда отвечает требованиям конкретной ситуации.** Наши юристы готовы оказать вам помощь **в** составлении любого правового документа, **подходящего именно под вашу ситуацию.**

**Для подробной информации свяжитесь с** [Юристом / Адвокатом](https://zakonpravo.kz/blanki/), по телефону; +7 (708) 971-78-58; +7 (700) 978 5755, +7 (700) 978 5085.