РЕШЕНИЕ
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

21 апреля 2023 года Дело № 7119-23-00-2/3422 город Астана

Специализированный межрайонный экономический суд города Астаны в составе:
председательствующего судьи Алиева Б.Т.,
при секретаре судебного заседания Алпыс И.С.,
рассмотрел в открытом предварительном судебном заседании, с использованием технических средств АВФ и мобильного приложения Whats App электронное гражданское дело по иску

ИСТЕЦ:
Республиканское государственное предприятие на праве хозяйственного ведения (далее РГП на ПХВ) «Инженерно-технический центр Управления Делами Президента Республики Казахстан»

ОТВЕТЧИК:
Товарищество с ограниченной ответственностью (далее ТОО) «БиСофт Дистрибьюшн»

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:
1.о признании недобросовестным участником государственных закупок
2. о взыскании неустойки

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
представитель истца Жусупов Е.,
ответчик Исмаилов А.М.,

<u>ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:</u>

19 января 2023 года между РГП на ПХВ «Инженерно-технический центр Управления Делами Президента Республики Казахстан» (далее – истец/заказчик) и ТОО «БиСофт Дистрибьюшн» (далее ответчик/исполнитель) заключен договор о государственных закупках услуг №210240033968/230025/00 (далее договор).

Согласно предмету договора, ответчик обязан осуществить услуги по продлению лицензий на право использования программного обеспечения (далее - ПО) с даты заключения договора по 31 декабря 2023 года, которая подразумевает под собой техническую поддержку ПО FreeStor путем

обеспечения отказоустойчивости бизнес критичных систем организации путем создания кластерных решений SDS (Software Defined Storage) на вендоро-независимом оборудовании (далее – Услуга) на общую сумму 16 285 715 тенге.

21 февраля 2023 года истец по итогам контроля оказываемых Услуг установил об отсутствии продлении лицензии технической поддержки ПО и направил по средством веб-портала государственных закупок уведомление о расторжении договора в одностороннем порядке с 23 марта 2023 года.

Договор расторгнут истцом 24 марта 2023 года.

Таким образом, ответчик нарушил взятые на себя обязательства и уклонился от исполнения условий договора.

В судебном заседании представитель истца уточненные заявленные требования поддержал, и просили суд признать ответчика недобросовестным участником государственных закупок и взыскать неустойку в размере 504 858 тенге.

В судебном заседании представитель ответчика иск не признал, по основаниям изложенным в письменном отзыве, пояснив, что истец должен был предоставить доступ к аккаунту, также истец пропустил 30 дневный срок обращения в суд с иском, а именно 24 января 2023 года ответчиком направлено письмо истцу с просьбой с информацией о том, что для своевременного оказания услуг по технической поддержке отказоустойчивости СХД FreeStor просит в кратчайшие сроки предоставить информацию касательно номера аккаунта истца, зарегистрированного в системе Falcon (только при наличии информации о номере аккаунта, поставщик сможет оказать данные услуги) и разъяснения сроков оказания услуги, так как в технической спецификации срок оказания услуги сформулирован заказчиком неоднозначно (срок продления лицензий – с даты заключения договора по 31 декабря 2023 г.).

3 февраля 2023 года истец, что срок оказания услуги составляет 15 календарных дней.

Соответственно, с 19 января 2023 года (то есть с момента заключения договора) отчет в 15 календарных дней попадает на 3 февраля 2023 года

Иск должны были направить в срок по 5 марта 2023 года.

Суд, исследовав материалы гражданского дела, заслушав пояснения сторон, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу об удовлетворении иска по следующим основаниям.

<u>МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:</u>

В силу подпункта 3) пункта 4 статьи 12 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» (далее – Закон) реестр недобросовестных участников государственных закупок представляет собой перечень поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023

Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023

свои обязательства по заключенным с ними договорам о государственных закупках.

Согласно пункту 4 статьи 38 Закона представление потенциальным поставщиком ценового предложения является формой выражения его согласия осуществить поставку товара, выполнение работ, оказание услуг с соблюдением условий, предусмотренных в проекте договора о государственных закупках. В соответствии с пунктом 23 статьи 43 Закона, договор о государственных закупках считается исполненным при условии полного выполнения заказчиком и поставщиком принятых обязательств по указанному договору.

В силу статей 272, 273 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК) обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства. Односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается.

Требования истца обоснованы, а доводы ответчика не состоятельны по следующим основаниям.

Судом установлено, что ответчиком обязательства по оказанию Услуг надлежащим образом не исполнены.

Согласно Технической спецификации к договору, Услуги по продлению срока лицензии оказываются с даты заключения договора по 31 декабря 2023 года

Пунктом 6.1 договора предусмотрено, что поставщик гарантирует обеспечение бесперебойного, качественного и своевременного оказания Услуг заказчику.

Договор истцом расторгнут 24 марта 2023 года, поставщиком в установленном порядке не оспорен, следовательно ответчик согласился с указанными основаниями расторжения договора.

В судебном заседании установлено, ответчик 24 января 2023 года направил истцу письмо с просьбой предоставить «номера аккаунта» истца, зарегистрированного в системе FalconStor, а также с просьбой разъяснения сроков оказания услуги по Договору.

В рамках предоставления «номера аккаунта» истец направил запрос в адрес официального дистрибьютера ПО на территории Республики Казахстан и Центральной Азии ТОО «Enterprises Systems», которое в ответном письме от 27 января 2023 года сообщает, что в системе FalconStor нет такого понятия как «номер аккаунта», тем самым пояснив, что пользователи регистрируются в системе FalconStor и активируют учетную запись с получением доступа к порталу технической поддержки. Производитель идентифицирует пользователей по корпоративному имейлу.

Кроме того, официальный дистрибьютер ТОО «Enterprises Systems» в ответе уведомил истца, что ответчик не является партнером компании FalconStor и не имеет полномочий поставлять продукты и услуги компании на территории Казахстана.

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023

Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023

Касательно доводов ответчика о пропуске истцом сроков обращения с иском, суд отмечает, что истец 3 февраля 2023 года направил ответчику на его обращение от 24 января 2023 года ответ, о направлении запроса официальному дистрибьютеру и представительскому офису FalconStor и получении соответствующего письма от 27 января 2023 года, ответчику истец в письме от 3 февраля 2023 года сообщил о необходимости оказании Услуг в течение 15 календарных дней, то есть по 18 февраля 2023 года, в случае отказа от оказания Услуг истец сообщил о намерении расторгнуть договор.

В силу положений статьи 173 и 175 ГК, течение срока, определяемого периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или настпуления события, которыми определено его начало. Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Последний день оказания Услуги являлось 20 февраля 2023 года, но ответчик не оказал Услугу в срок, т.е. не продлил лицензию ПО.

Иск о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок направлен через судебный кабинет 20 марта 2023 года, то есть на 28 день.

В соответствии частью 3 подпункта 3) пункта 4 статьи 12 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» в случае, указанном в подпункте 3) части первой настоящего пункта, заказчик обязан не позднее тридцати календарных дней со дня, когда ему стало известно о факте нарушения поставщиком законодательства Республики Казахстан о государственных закупках, обратиться с иском в суд о признании такого поставщика недобросовестным участником государственных закупок, то есть до 23 марта 2023 года.

Согласно статье 386 ГК, договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Таким образом, заключив договор, ответчик согласился со всеми его условиями и приложений к нему, которые являются неотъемлемой его частью.

Поскольку ответчик нарушил свои обязательства по договору, основания для признания его недобросовестным участником государственных закупок имеются. 30-дневный срок обращения в суд истцом соблюден.

Так, согласно пункту 5 Нормативного постановления Верховного Суда РК от 4 декабря 2012 года №5 «О применении судами законодательства о государственных закупках», при рассмотрении исков о признании поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших свои обязательства по заключенным с ними договорам о государственных закупках, недобросовестными участниками государственных закупок судам необходимо принимать во внимание вину поставщика как основание гражданско-правовой ответственности в соответствии со статьей 359 ГК и

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023
Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023
7119-23-3-1/2995

наступившие негативные последствия для заказчика, исходя из критериев справедливости и разумности. Под негативными последствиями следует понимать причинение стороне договора такого ущерба, что она в значительной степени лишилась того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (пункт 2 статьи 401 ГК РК).

Истец заявил о негативных последствиях в следствии ненадлежащего исполнения договорных обязательств ответчиком, а именно нарушив принцип добросовестной конкуренции, Поставщик не позволил другим компаниям получить данный объём услуг, тем самым причинив вред (в виде упущенной выгоды) другим поставщикам. Участвуя в конкурсе, ответчик выразил свое согласие на оказание услуги в соответствии с условиями договора, в сроки и по цене, указанной в Технической спецификации. Не оказав Услуг, ответчик создал препятствие для своевременному оказанию Услуг другими поставщиками, но сам обязательства в срок при этом не выполнил. В настоящее время заказчик оказался в затрудненном положении из-за не оказания Услуг, так как техническая поддержка на продление лицензии ПО необходима на постоянной основе, для хранения Базы данных, отвечающая за безопасность и предотвращение вмешательства третьих лиц.

Суд принимает во внимание, что нарушение обязательства ответчиком допущено по его же вине, а истцом не созданы какие-либо препятствия в реализации поставщиком своего обязательства.

Заказчик не получил то, на что рассчитывал при заключении договора, данные лицензии необходимы были истцу для использования в работе, который предназначен для реализации процедур информационной безопасности и предотвращения возможности несанкционированного доступа.

Суд также отмечает, что заказчик является организацией, сопровождающей информационные системы Управления Делами Президента Республики Казахстан.

Истец 28 марта 2023 года повторно, вынуждено подал объявление о государственных закупках запросам ценовых предложений о технической поддержке отказоустойчивости СХД FreeStor (услуги по продлению лицензий на право использования ПО).

Согласно протокола об итогах №9645242-ЗЦП1 от 04 апреля 2023 года победителем определено ТОО «IT Qyzmet».

14 апреля 2023 года между истцом и ТОО «IT Qyzmet» заключен договор о государственных закупках услуг.

Учитывая, что по заключенному договору ответчиком обязательства были не выполнены ненадлежащим образом, истцом заявлено о наличии негативных последствий в связи с неисполнением обязательств, со стороны ответчика не были приняты меры по выполнению Работ, что является основанием для удовлетворения иска о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок.

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023

Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023

Согласно статье 293 ГК неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Ввиду ненадлежащего исполнения обязательств со стороны исполнителя, исковые требования о взыскании неустойки подлежат удовлетворению, которые корреспондируются с пунктом 7.3 договора.

Истец просит взыскать неустойку в размере 504 858 тенге, с 22 февраля по 24 марта 2023 года составляет 31 календарных дней, на сумму 504 858 тенге из расчета (16 285 715 тенге *0,1%*31 дней) в обоснование которых привел достоверные расчеты, проверенные судом.

При установленных обстоятельствах требования истца подлежат удовлетворению.

В силу части 1 статьи 109 Гражданского процессуального кодекса суд присуждает с ответчика расходы по оплате государственной пошлины.

<u>РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:</u>

Руководствуясь статьями 223-226,229 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, **суд**

РЕШИЛ:

Иск удовлетворить.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «БиСофт Дистрибьюшн» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «БиСофт Дистрибьюшн» в пользу РГП на ПХВ «Инженерно-технический центр Управления Делами Президента Республики Казахстан» неустойку в размере 504 858 (пятьсот четыре тысячи восемьсот пятьдесят восемь) тенге и государственную пошлину в сумме 15 146 (пятнадцать тысяч сто сорок шесть) тенге.

Решение может быть обжаловано и (или) принесено ходатайство прокурором с соблюдением требований ст. ст. 403,404 ГПК в апелляционном порядке в судебную коллегию по гражданским делам суда города Астаны через специализированный межрайонный экономический суд города Астаны в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме, а лицами, не участвовавшими в судебном разбирательстве, со дня направления им копии решения.

Судья **Алиев Б.Т.**

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023

Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023

7119-23-3-1/2995

Документ подписан: Алиев Б. Т., 27.04.2023

Дата вступления в законную силу: 21.06.2023, судья Алиев Б. Т., 05.07.2023

7119-23-3-1/2995