КОПИЯ/КӨШІРМЕ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

судебной коллегии по гражданским делам
Карагандинского областного суда

04 августа 2023 года №3599-23-00-2а/1402 город Караганда

Судебная коллегия по гражданским делам Карагандинского областного суда в составе:

председательствующего судьи Кочубей Г.А.,
судей коллегии Казтаевой А.Т., Пак И.Г.,
при секретаре судебного заседания Шалгамбетовой Ж.С.,
с участием посредством мобильной видеосвязи WhatsApp
представителей истца Олжабаева Г.Т., Шамшинурова А.Б.,
представителя ответчика Борашова Е.С.,

рассмотрев в открытом судебном заседании в зале областного суда гражданское дело по иску акционерного общества «Национальная компания «ҚазАвтоЖол» в лице филиала «Дирекция платных автомобильных дорог» к товариществу с ограниченной ответственностью «ZHOMER» о признании поставщика недобросовестным участником закупок,

поступившее по апелляционной жалобе ответчика на решение специализированного межрайонного экономического суда Карагандинской области от 02 мая 2023 года,

У С Т А Н О В И Л А:

Акционерное общество «Национальная компания «ҚазАвтоЖол» в лице филиала «Дирекция платных автомобильных дорог» (далее – Общество, Заказчик) обратилось в суд с иском к товариществу с ограниченной ответственностью «ZHOMER» (далее – Товарищество, Поставщик) о признании поставщика недобросовестным участником закупок, мотивируя ненадлежащим исполнением договора о закупках услуг.

Решением специализированного межрайонного экономического суда Карагандинской области от 02 мая 2023 года иск удовлетворен, Товарищество признано недобросовестным участником закупок.

Разрешен вопрос о распределении судебных расходов.

В апелляционной жалобе и дополнениям к ней ответчик просит решение суда первой инстанции отменить, как незаконное и необоснованное, указывая, что судом нарушены и неправильно применены нормы материального и процессуального права, суд неправильно определил и выяснил круг обстоятельств, имеющих значение для дела, применил закон, не подлежащий применению.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Пак И. Г., 11.08.2023
Документ подписан: Каштаева А. Т., 11.08.2023
Документ подписан: Кочубей Г. А., 11.08.2023

Представитель ответчика в судебном заседании коллегии поддержал доводы апелляционной жалобы и дополнения к ней, просил её удовлетворить.

Представители истца в судебном заседании коллеги с доводами апелляционной жалобы и дополнении к ней не согласились, просили решение суда оставить без изменения.

Выслушав представителей сторон, изучив материалы дела, доводы апелляционной жалобы и дополнение к ней, судебная коллегия приходит к следующему.

В силу статей 412, 413 часть 1 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – ГПК) по апелляционной жалобе суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в полном объеме.

Основаниями к отмене либо изменению решения суда в апелляционном порядке являются нарушения статьи 427 ГПК. Таких нарушений судом по данному делу не допущено.

Согласно подпункту 3) пункта 2 статьи 10 Закона Республики Казахстан «О закупках отдельных субъектов квазигосударственного сектора» (далее – Закон) реестр недобросовестных участников закупок представляет собой перечень поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших свои обязательства по заключенным с ними договорам.

При этом заказчик обязан не позднее тридцати календарных дней со дня, когда ему стало известно о факте нарушения поставщиком договора, обратиться с иском в суд о признании такого поставщика недобросовестным участником закупок, за исключением случаев выплаты поставщиком неустойки (штрафа, пени) и полного исполнения им договорных обязательств.

Из материалов дела следует, что 30 декабря 2022 года между Обществом (Заказчик) и Товариществом (Поставщик) заключен договор о закупках услуг способом Тендер от 05 октября 2022 года (далее – Договор) на услуги по получению лицензий на готовое программное обеспечение, системное, без получения авторских и имущественных прав (Microsoft office Home and Business 2021).

Общая сумма Договора составляет 13 698 248 тенге.

Срок поставки по Договору – с момента подписания договора в течение 15 календарных дней.

Согласно технической спецификации: Услуги по лицензированию на готовое программное обеспечение Microsoft office Home and Business 2021 ESD.

Согласно пункту 3.1 подпункт 1) Договора Поставщик обязался обеспечить полное и надлежащее исполнение взятых на себя обязательств.

В соответствии со статьями 272, 277 Гражданского кодекса Республики

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Пак И. Г., 11.08.2023
Документ подписан: Каштаева А. Т., 11.08.2023
Документ подписан: Кочубей Г. А., 11.08.2023

Казахстан (далее - ГК), обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства и в установленный срок.

Обращаясь в суд с настоящим иском, истец мотивировал тем, что Поставщиком принятые обязательства по договору исполнены ненадлежащим образом.

Так, по результатам проверки соответствия лицензионной частоты программного обеспечения Microsoft office professional plus 2021 поставляемого Товариществом в рамках оказания услуги, Заказчиком 09 января 2023 года составлен акт о несоответствии оказанных услуг, в котором отражено следующее. «В рамках оказания услуги ответчиком поставлено программное обеспечение Microsoft office professional plus 2021 (производитель Microsoft, количество лицензий: 156). Предоставленные ТОО «ZHOMER» документы вызывают подозрение в подлинности.

Лицензии, предоставленные в рамках оказания услуги, не предназначены для перепродажи и распространения на территории Республики Казахстан.

Для определения типа поставляемой лицензии были сделаны запросы к официальным дистрибьюторам программного обеспечения Microsoft, а также официальному представителю Microsoft – ТОО «Microsoft Казахстан».

В ответах указано, что программное обеспечение Microsoft office professional plus 2021 поставляется только в версии «Электронный ключ» и заказать указанное программное обеспечение можно только в рамках программ корпоративного лицензирования программы Open, Enterprise Agreement, MPSA.

Вид лицензии поставляемой Товариществом – MSDN (Microsoft Software Developer Network), которая является типом лицензии предлагаемой разработчиками через подписку, а не для перепродажи».

В связи с чем Поставщик уведомлен о необходимости оказать услуги в соответствии с Технической спецификацией и без нарушений лицензионного соглашения Microsoft.

Также, Поставщик был уведомлен, что согласно требованиям Технической спецификации к Договору, он обязан предоставить авторизационное письмо на лицензионный ключ от официального дистрибьютора производителя программного обеспечения в течение трех рабочих дней после заключения Договора. Однако, указанное требование Техническое спецификации со стороны Поставщика не исполнено.

В доводах отзыва о непризнании иска ответчик указывает, что обязательства по Договору исполнены, а именно направлены все документы и ключ (коды активации программного продукта из 25-ти символов) в количестве 156 лицензий. Истцом проверен один ключ на лицензионность и оригинальность, после активации ключ автоматически был прикреплен к

3599-23-3-2/1401

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Пак И. Г., 11.08.2023
Документ подписан: Казтаева А. Т., 11.08.2023
Документ подписан: Кочубей Г. А., 11.08.2023

учетной записи пользователя. Данное нашло подтверждение перепиской по обращению в Службу технической поддержки пользователя. В связи с чем Заказчик пользуется полученной услугой, но обязательство по его оплате не выполняет.

Судебной коллегией был привлечен специалист, обладающий специальными знаниями, менеджер по продуктам Microsoft ТОО «MONT Trade» - авторизованного дистрибьютера, имеющего право продавать продукцию Microsoft в виде (i) OEM (пакеты для сборщиков ПК), (ii) FPP (коробочные продукты) и (iii) ESD (электронные ключи) на территории Республики Казахстан, Дроздов Д.С., из пояснений которого следует, что продукт (Office) 2021 professional plus не поставляется в виде электронных ключей (ESD). (Office) 2021 professional plus на территории Республики Казахстан поставляется в виде именной корпоративной лицензии. Поэтому поставленный ответчиком продукт не может являться оригинальным.

Таким образом, подтверждается факт несоответствия оказанных услуг Технической спецификации, то есть ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств по Договору.

Заказчик обратился в суд с иском в установленном законом срок.

При таких обстоятельствах судебная коллегия находит решение суда об удовлетворении иска о признании поставщика недобросовестным участником закупок вследствие не надлежащего исполнения договора законным и обоснованным.

Существенных нарушений норм материального либо процессуального права, являющихся основанием к пересмотру судебного акта в апелляционном порядке, по делу не имеется, поэтому в удовлетворении апелляционной жалобы следует отказать.

Руководствуясь подпунктом 1) части 1 статьи 424 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, судебная коллегия

П О С Т А Н О В И Л А:

Решение специализированного межрайонного экономического суда Карагандинской области от 02 мая 2023 года по настоящему делу – оставить без изменения, апелляционную жалобу ответчика – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его оглашения.

В течение шести месяцев со дня вступления в законную силу, стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе с соблюдением требований главы 54 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан подать в Верховный суд Республики Казахстан ходатайство (протест) о пересмотре постановления суда в кассационном порядке.

Председательствующий Г. Кочубей
Судьи коллегии А. Казтаева

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

И. Пак

Копия верна
Судья Г.Кочубей

Документ подписан: Пак И. Г., 11.08.2023
Документ подписан: Каэтаева А. Т., 11.08.2023
Документ подписан: Кочубей Г. А., 11.08.2023
3599-23-3-2/1401

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Пак И. Г., 11.08.2023
Документ подписан: Каштаева А. Т., 11.08.2023
Документ подписан: Кочубей Г. А., 11.08.2023

ПАМЯТКА

Уважаемый участник судопроизводства!

В случае несогласия с постановлением апелляционной инстанции Вы вправе обжаловать в течение 6 месяцев со дня вступления его в законную силу (статья 435 ГПК)

Прежде чем обратиться в Верховный Суд необходимо ПРОВЕРИТЬ:

I. Имеет ли право кассация рассматривать Ваше ходатайство (часть 2 статьи 434 ГПК – перечень судебных актов, не подлежащих пересмотру в кассационном порядке);

II. Правильно ли заполнено ходатайство (статья 441 ГПК) и оформлены документы Вашего представителя (статья 61 ГПК).

Обязательно надо приложить к ходатайству доверенность, удостоверение адвоката и письменное уведомление о защите (представительстве), документ, подтверждающий членство в палате юридических консультантов.

III. Правильно ли уплачена госпошлина? Надо внимательно прочитать:

- статью 610 Налогового кодекса;
- статью 104 ГПК;
- пункт 3 Нормативного постановления Верховного Суда от 07.07.2016г. № 6 «О некоторых вопросах недействительности сделок и применении судами последствий их недействительности».
- основания освобождения от госпошлины? (статья 616 НК).

IV. Госпошлину в Верховный Суд следует уплатить по указанным реквизитам:

Бенефициар: РГУ «Управление государственных доходов **по Есильскому району** Департамента государственных доходов по городу Астане Комитета государственных доходов Министерства финансов Республики Казахстан»

БИН: 081240013779

ИИК: KZ24070105KSN0000000

Банк бенефициара: ГУ «Комитет казначейства Министерства финансов Республики Казахстан»

БИК: KKMFKZ2A

Код налогового органа: 6205

КБК 108126

КНП 911