КОПИЯ/КӨШІРМЕ

№7599-23-00-2а/4939

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

24 июля 2023 года город Алматы

Судебная коллегия по гражданским делам Алматинского городского суда в составе председательствующего судьи Рахимджановой Г.А., судей Кушербаевой Л.У., Жексембиновой О.О.,

с участием прокурора Сарыбаева Ш.Е., представителя истца Алиева С.А., представителя ответчика Кабдулова А.Б.,

рассмотрев в открытом судебном заседании посредством видеоконференцсвязи (с использованием мессенджера Whatsapp) гражданское дело по иску некоммерческого акционерного общества «Государственный центр поддержки национального кино» к товариществу с ограниченной ответственностью «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» о признании недобросовестным участником государственных закупок, о взыскании аванса по договору в размере 34 821 428,57 тенге,

по встречному иску товарищества с ограниченной ответственностью «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» к некоммерческому акционерному обществу «Государственный центр поддержки национального кино» о признании отказа в подписании акта оказанных услуг недействительным и об обязании принять оказанные услуги и подписать акт оказанных услуг,

поступившее по апелляционной жалобе ответчика товарищества с ограниченной ответственностью «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» на решение специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 24 марта 2023 года,

У С Т А Н О В И Л:

05 сентября 2022 года между заказчиком некоммерческим акционерным обществом "Государственный центр поддержки национального кино" (далее - заказчик) и поставщиком товариществом с ограниченной ответственностью "ADAY PRODUCTION анимациялык орталыгы" (далее - поставщик) заключен договор о государственных закупках услуг №68, где поставщик обязуется оказать услугу(и) согласно условиям, требованиям и по ценам, указанным в приложениях к настоящему договору, являющихся неотъемлемой его частью, а заказчик обязуется принять оказанную(ые) услугу(и) и оплатить за нее на условиях настоящего договора при условии надлежащего исполнения поставщиком своих обязательств по договору.

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

В соответствии с пунктом 1.2 договора, перечисленные ниже документы и условия, оговоренные в них, образуют данный договор и считаются его неотъемлемой частью, а именно настоящий договор; перечень лотов и условия оказания услуг (приложение 1); техническая спецификация (Приложение 2).

Пунктом 2.1 договора предусмотрено, что общая сумма договора определяется приложением 1 к договору и составляет 116 071 428.57 тенге и включает все расходы, связанные с оказанием услуг, без НДС.

Согласно подпункту 2.2 договора, заказчик после вступления договора в силу, производит авансовый платеж в размере согласно приложению 1 после внесения поставщиком обеспечения исполнения договора. Оставшаяся сумма оплачивается заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет поставщика не позднее тридцати календарных дней с даты подписания сторонами акта оказанных услуг, с учетом пропорционального удержания ранее оплаченного аванса.

По условиям договора, оказание услуг поставщиком осуществляется в сроки, указанные в приложении 1 к договору, являющемся неотъемлемой частью договора.

Услуга считается оказанной при условии полной сдачи поставщиком услуги заказчику в точном соответствии требованиям, указанным в приложениях к настоящему договору

Подпунктом 8 пункта 3.1 договора предусмотрено, что поставщик обязан оформить и направить заказчику посредством веб-портала утвержденный электронно-цифровой подписью акт оказанных услуг, а также отчет о местном содержании в услугах по форме согласно приложению 45 к правилам осуществления государственных закупок.

Из пункта 9.1 и 9.2 договора следует, что любое уведомление, которое одна сторона направляет другой стороне в соответствии с Договором, высылается оплаченным заказным письмом или по телеграфу, телексу, факсу, телефаксу либо посредством веб-портала.

Уведомление вступает в силу после доставки или в указанный день вступления в силу (если указано в уведомлении) в зависимости от того, какая из этих дат наступит позднее.

Договор вступает в силу со дня подписания и действует по 31 декабря 2022 года.

Вышеуказанный договор сторонами подписан и на основании указанного договора установлены права и обязанности сторон.

Изменений либо дополнений в договор, сторонами по срокам оказания услуг не вносились.

Из приложения №1 усматривается, что срок выполнения работ по 17 ноября 2022 года включительно.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

Заказчик обратился в суд с иском к поставщику о признании недобросовестным участником государственных закупок и взыскании суммы аванса, мотивируя тем, что поставщик не исполнил условия договора.

В свою очередь, ТОО «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» обратилось в суд с иском к НАО «Государственный центр поддержки национального кино» о признании отказа в подписании акта оказанных услуг недействительным и об обязании принять оказанные услуги и подписать акт оказанных услуг.

Решением специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 24 марта 2023 года, ТОО «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» признан недобросовестным участником государственных закупок.

С ТОО «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» в пользу НАО «Государственный центр поддержки национального кино» взыскана сумма в размере 34 821 428,57 тенге и разрешен вопрос судебных расходов.

В удовлетворении встречного иска отказано.

Не согласившись с решением суда, ответчик подал апелляционную жалобу. Ответчик просит решение суда отменить, указывая, что решение суда незаконное и необоснованное, вынесено только в одностороннем порядке на предоставленных истцом материалах, к доказательствам предоставленным стороной ответчика посчитав что следует отнестись критически. Решение суда основано не на нормах материального и процессуального права, а на неправомерных выводах суда, направленных в ущерб правам и законным интересам ТОО «ADAY PRODUCTION анимациялык орталыгы», а также всех третьих лиц, которые состоят в договорных отношениях с ответчиком по созданию анимационного кинопроекта «Оркеш». Считают, что решение суда подлежит отмене по основаниям, предусмотренным подпунктами 3, 4 пункта 1 статьи 427 ГПК, несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального нрава; и если суд разрешил вопрос о нравах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле.

Полные обстоятельства и основания несогласия ответчика с решением суда изложены в поданной апелляционной жалобе.

На апелляционную жалобу письменный отзыв не представлен.

Заслушав участников процесса, изучив доводы апелляционных жалоб и материалы дела, коллегия приходит к следующему выводу.

В соответствии со статьей 427 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК), основаниями к отмене либо изменению решения суда в апелляционном порядке являются: неправильное определение и выяснение круга обстоятельств, имеющих значение для дела; недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; несоответствие выводов суда первой

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Кудербаева Л. У., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права; в деле отсутствует протокол судебного заседания, отдельного процессуального действия, когда обязательность его ведения предусмотрена настоящим Кодексом.

Таких нарушений при рассмотрении дела судом первой инстанции не допущено.

В соответствии со статьей 8 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК), граждане или юридические лица по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им гражданскими правами. Граждане и юридические лица должны действовать при осуществлении принадлежащих им прав добросовестно, разумно и справедливо, соблюдая содержащиеся в законодательстве требования, нравственные принципы общества. Не допускаются действия граждан и юридических лиц, направленные на причинение вреда другому лицу, на злоупотребление правом в иных формах, а также на осуществление прав в противоречии с его назначением.

В соответствии со статьей 272 ГК, обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства.

В суде установлено, что во исполнение условий договора заказчиком 07 сентября 2022 года согласно платежному поручению №459 в качестве аванса на текущий счет ТОО «ADAY PRODUCTION анимациялықорталығы» перечислено 34 821 428,57 тенге, что составляет 30% от суммы договора.

17 ноября 2022 года в сроки предусмотренные договором, поставщик выставил электронный акт о выполненных работах на веб-портале государственных закупок www. goszakup.gov

18 ноября 2022 года заказчик отклонил данный акт по причине «изменились расходы по кинопроизводству в сторону уменьшения».

Поставщик, 18 ноября 2022 года изменив сумму в сторону уменьшения, вновь выставил акт на портале государственных закупок, однако заказчик отклонил по причине «творческий отчет не принят, в связи с выявленными нарушениями».

09 декабря 2022 года поставщик выставил электронный акт о выполненных работах на веб-портале государственных закупок www. goszakup.gov, однако заказчиком отклонен, причины не принятия услуг отражены в письме заказчика от 09 декабря 2022 года адресованного поставщику.

Так, из изученного письма следует, что при приемке творческого отчета и приложенных к нему материалов обнаружены нарушения условий договора.

Представленные персонажи являются рисовкой (на трех фотографиях), при этом на разработку каждого персонажа выделена сумма в

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

размере 90 000 тенге, а также персонажи не соответствуют тому, что презентовано в первоначальной конкурсной заявке.

Отсутствие фонов для данного кинопроекта. Представленные поставщиком фоны являются нарезками из 15-и картинок, некоторые фоны взяты из короткометражного фильма «Оркеш» (2018 г.);

В качестве черновой аниматики поставщик предоставил видеораскадровку с наложенной музыкой. Однако в данном файле присутствуют кадры из фильмов «Тор. Любовь и гром» (2022 г.) и Экскалибур (реж. Джон Бурман. 1981 г.), а 3 фрагмента раскадровки взято из интернета в свободном доступе.

27 минут готовой анимации отсутствует. Предоставленные материалы не соответствуют выделенному бюджету. С учетом выявленных нарушений, услуги заказчиком не приняты.

Коллегия, проанализировав предоставленные доказательства, считает действия заказчика законными по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что заказчиком в качестве доказательства представлено заключение независимых экспертов по рассмотрению анимационных кинопроектов Р. Туралиева и А. Кособаевана предмет соответствия объема и стоимости выполненных поставщиком работ условиям договора о государственных закупках.

Согласно данным заключениям предоставленный материал по анимационному кинопроекту «Оркеш» работы не проделаны. Стоимость работ сильно завышена, не соответствует представленным актам выполненных работ, заявленному качеству, смете и календарно-постановочному плану.

Объём, выполненный на дату просмотра 5 декабря 2022 года, не соответствует качеству и объёму работ указанных в сметах картин и установленного календарного плана. Персонажи, фоны, локации не имеют завершенного вида. Представленные раскадровки и аниматики в очень сыром виде, не формирующие понимание будущих картин, которые можно считать не более чем, черновиками режиссера. Заявленную готовую анимацию можно отнести исключительно к “черновой и\или рабочей”.

Кроме того, для установления соответствия фильма условиям соглашения заказчиком представленные поставщиком материалы представлены в Экспертный совет при Государственном центре поддержки национального кино, который является консультативно-совещательным органом, созданным на основании постановления Правительства Республики Казахстан от 15 марта 2019 года № 113.

Согласно протокольному решению Экспертного совета касательно кинопроекта «Өркеш» рекомендовано принять меры в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан.

Коллегией установлено, что не исполнение поставщиком договорных обязательств привело к не освоению заказчиком бюджетного средства, то

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

есть поставщиком нарушены условия договора, которое повлекло лишение заказчика того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с пунктом 4 статьи 12 Закона Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года № 434-V ЗРК «О государственных закупках», реестр недобросовестных участников государственных закупок представляет собой перечень поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших свои обязательства по заключенным с ними договорам о государственных закупках.

В случаях, указанных в подпунктах 1) и 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 потенциального поставщика или поставщика недобросовестным участником государственных закупок.

Судом первой инстанции произведен анализ доказательств, которые свидетельствуют, что поставщиком нарушены права заказчика и законодательство о государственных закупках, в частности, поставщик, не исполнил свои обязательства по заключенному с заказчиком договору о государственных закупках.

Согласно части 2 статьи 224 ГПК, суд основывает решение лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Коллегия считает, что судом полно и объективно исследованы материалы гражданского дела, оценены установленные обстоятельства, имеющие значение для разрешения дела, проверены доказательства на соответствие действительности и оценены с точки зрения относимости, допустимости, достоверности и в совокупности. Принимая во внимание все вышеуказанные обстоятельства судом обоснованно удовлетворен иск о признании поставщика недобросовестным участником государственных закупок.

Вместе с требованием о признании поставщика недобросовестным участником государственных закупок, заказчиком предъявлен иск о взыскании авансового платежа, поскольку действие договора истек 31 декабря 2022 года, однако поставщиком обязательства не выполнены и прекращены.

На основании установленных судом первой инстанции обстоятельств, судом требование о возврате авансового платежа удовлетворено обоснованно, поскольку если договором предусмотрен срок действия договора, окончание этого срока влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Доводы поставщика о том, что им услуги оказаны, что подтверждается заключением независимого эксперта, Российского режиссера анимационных фильмов, сценариста члена Американской Академии кинематографических искусств «Оскар», коллегия считает

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

необоснованными, поскольку экспертом данный кинопроект не сличен с техническими спецификациями, а дана общая оценка.

Анализ предоставленных сторонами доказательств не свидетельствует о выполнении поставщиком условий договора и о соответствии представленной работы технической спецификации, в связи с чем, решение суда в части отказа в удовлетворении встречного иска является законным.

Согласно статье 426 ГПК, при оставлении апелляционных жалобы, ходатайства прокурора без удовлетворения в связи с отсутствием новых доводов в мотивировочной части постановления указывается только на отсутствие предусмотренных настоящим Кодексом оснований для внесения изменений в решение суда первой инстанции либо его отмены.

Судом первой инстанции правильно применены нормы материального и процессуального права, определен и выяснен круг спорных обстоятельств, им дана надлежащая правовая оценка, нарушений норм материального и процессуального права не допущено.

Доводы, изложенные в апелляционной жалобе, являлись предметом исследования суда первой инстанции, им дана судом надлежащая оценка, с чем коллегия соглашается.

Новые доводы в обоснование жалобы ответчиком не приведены.

Решение суда первой инстанции соответствует требованиям законности и обоснованности, предусмотренным статьей 224 ГПК, в связи с чем, коллегия считает, что оснований для отмены или изменения решения суда, не имеется.

По результатам апелляционного рассмотрения дела судебная коллегия считает решение суда подлежащим оставлению без изменения, а апелляционную жалобу ответчика - без удовлетворения.

Руководствуясь подпунктом 1) части первой статьи 424, статьями 425, 426, 431 Гражданского процессуального кодекса, судебная коллегия

П О С Т А Н О В И Л А:

Решение специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 24 марта 2023 года оставить без изменения, апелляционную жалобу ответчика - без удовлетворения.

Настоящее постановление вступает в законную силу со дня его оглашения.

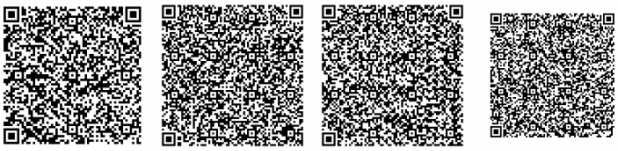
На постановление могут быть подано ходатайство и принесён протест об оспаривании в кассационном порядке в течение шести месяцев со дня вступления его в законную силу в судебную коллегию по гражданским делам Верховного суда Республики Казахстан.

Председательствующий: Рахимджанова Г.А.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Судьи: Кушербаева Л.У.

Жексембинова О.О.



Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 02.08.2023

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

7599-23-3-2/4928