20186897713

Р Е Ш Е Н И Е
И М Е Н Е М Р Е С П У Б Л И К И К А З А Х С Т А Н

3 августа 2023 года 3514-23-00-2/3023 город Караганды

Специализированный межрайонный экономический суд Карагандинской области в составе:
председательствующего судьи Жунусовой А.А.,
при секретаре судебного заседания Дияровой Г.Е.,
рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску

ИСТЕЦ:
товарищество с ограниченной ответственностью «Mishka Group»

ОТВЕТЧИК:
коммунальное государственное казенное предприятие «Абайский районный культурно-досуговый центр» отдела внутренней политики, культуры и развития языков Абайского района

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:
об обязании принять товар

ИСТЕЦ ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
коммунальное государственное казенное предприятие «Абайский районный культурно-досуговый центр» отдела внутренней политики, культуры и развития языков Абайского района

ОТВЕТЧИК ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
товарищество с ограниченной ответственностью «Mishka Group»

ТРЕБОВАНИЕ ИСТЦА ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
о признании недобросовестным участником государственных закупок

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
прокурор Мысаева А., представитель истца, ответчика по встречному иску Альжанов М.С., представитель ответчика, истца по встречному иску Аяпов М.М., специалист Кабанова С.А.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

17 мая 2023 года, по итогам государственных закупок способом запроса ценовых предложений, между коммунальным государственным казенным предприятием «Абайский районный культурно-досуговый центр» отдела внутренней политики, культуры и развития языков Абайского района (далее – КГКП, заказчик) и товариществом с ограниченной ответственностью «Mishka Group» (далее – Товарищество, поставщик) заключен договор о государственных закупках товаров – сосна обыкновенная, в количестве 250 штук, №126 (далее - договор).

Общая сумма договора – 1 134 000 тенге.

В соответствии с подпунктом 2) пункта 3.1 договора, поставщиком внесена сумма обеспечения исполнения договора.

Срок поставки товара – в течение 15 календарных дней со дня вступления договора в силу. Тем самым, товар должен быть поставлен не позднее 1 июня 2023 года.

Срок действия договора – по 31 декабря 2023 года.

В технической спецификации к договору, указаны описание и требуемые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики закупаемого товара: Сосна обыкновенная 1метр 20см. до 2-х метров, с комом земли размером 0,5м, пушистая. Карагандинская область, Абайский район, город Абай, Проспект Победы, Парк культуры и отдыха.

Поставщиком поставлен товар, который не принят заказчиком в связи с его не соответствием технической спецификации, о чем 31 мая 2023 года составлен акт.

Досудебной претензией от 12 июня 2023 года поставщик не согласился с актом от 31 мая 2023 года.

Договор расторгнут в одностороннем порядке 26 июня 2023 года через портал государственных закупок.

Товарищество обратилось в суд с иском к КГКП об обязании принять товар и утверждении акта приема – передачи товара на веб – портале государственных закупок. Требование мотивировано тем, что им товар поставлен в строгом соответствии технической спецификации, который заказчик не принимает, акт приема – передачи товара не подписывает.

КГКП обратилось в суд со встречным иском к Товариществу о признании недобросовестным участником государственных закупок. Требование мотивировано неисполнением обязательств по договору.

Определением уда от 5 июля 2023 года указанные дела объединены в одно производство.

Определением суда от 3 августа 2023 года производство по делу в части требования о понуждении утвердить акт приема – передачи товара на веб портале государственных закупок прекращено в соответствии с подпунктом 1) статьи 277 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК).

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

Представитель истца, ответчика по встречному иску на иске настаивал, пояснил, что товар поставлен, соответствующий технической спецификации, считает составленный заказчиком акт, неправомерным, поскольку составлен не специалистом в области ботаники и растениеводства. Товар заказчиком был возвращен и в настоящее время испортился. Просил иск удовлетворить. В удовлетворении встречного иска просил отказать, так как им обязательство исполнено в полном объеме.

Представитель ответчика, истца по встречному иску с иском Товарищества не согласился, суду пояснил, что поставленный товар не соответствовал технической спецификации, о чем был составлен акт, велась фото и видеофиксация. Просил в удовлетворении иска Товарищества отказать. Встречный иск поддержал, пояснил, что Товарищество свои обязательства не исполнено, просил встречный иск удовлетворить.

Прокурором дано заключение об удовлетворении встречного иска КГКП и об отказе в удовлетворении иска Товарищества.

<u>МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:</u>

В соответствии со статьей 272 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК), обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно подпунктом 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 свои обязательства по заключенным с ними договорам 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, за исключением случаев, которые в совокупности удовлетворяют следующим условиям: 1) выплаты поставщиком неустойки (штрафа, пени); 2) полного исполнения договорных обязательств; 3) отсутствия ущерба, причиненного заказчику.

На основании пункта 4 статьи 38 Закона, представление потенциальным поставщиком ценового предложения является формой выражения его согласия осуществить поставку товара, выполнение работ,

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

оказание услуг с соблюдением условий, предусмотренных в проекте договора о государственных закупках.

Судом установлено, что данные государственные закупки проведены способом запроса ценовых предложений.

Следовательно, поставщик, приняв участие в государственных закупках, подписав договор с заказчиком, согласился и принял на себя обязательство поставить товар, соответствующий технической спецификации и в срок, указанный в договоре.

Подпунктом 3) пункта 3.1 договора предусмотрено, что поставщик обязуется при исполнении своих обязательств по договору обеспечить соответствие товаров требованиям, указанным в приложении 2 к договору (техническая спецификация), являющемся неотъемлемой частью договора.

Пунктом 4.2 договора предусмотрено, что товары, поставляемые в рамках настоящего договора, должны соответствовать или быть выше стандартов, указанных в технической спецификации.

В технической спецификации к договору, указаны описание и требуемые функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики закупаемого товара: сосна обыкновенная 1метр 20см. до 2-х метров, с комом земли размером 0,5м, пушистая. Карагандинская область, Абайский район, город Абай, Проспект Победы, Парк культуры и отдыха.

Согласно акту, который в соответствии с подпунктом 2) пункта 3.3 договора и пунктом 4.1 договора направлен поставщику 31 мая 2023 года через портал государственных закупок, по визуальному осмотру стволы сосен тонкие, сами сосны выглядели вяло, цвет иголок тусклый. Технология земляного кома сформирована не правильно, когда выборочно попытались разрезать мешок, в котором находился земляной ком, он рассыпался, что подтверждается фото и видео фиксацией.

В суде представитель Товарищества не согласился с данным актом, поскольку составлен не специалистом в области ботаники и растениеводства.

По ходатайству представителя Товарищества, определением суда от 31 июля 2023 года к участию в деле в качестве специалиста привлечена Кабанова Светлана Анатольевна, кандидат биологических наук, ассоциированный профессор (доцент) по специальности биология, заведующая отделом воспроизводства лесов и лесоразведения ТОО «Казахский агротехнический исследовательский институт лесного хозяйства и агролесомелиорации имени А.Н.Букейхана».

Согласно заключению специалиста Кабановой С.А. техническая спецификация составлена не корректно. Поставленный посадочный материал не соответствует ГОСТ 25769-83 Саженцы деревьев хвойных пород для озеленения городов. Технический условия (далее – ГОСТ).

В заключении указано, что пунктом 3.3 указанного ГОСТА определено, что внешний вид саженцев, наличие внешних признаков повреждений вредителями и болезнями, механических повреждений, а также плотность земляного кома определяются визуально.

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

Из заключения также следует, что размеры кома и его консистенция не соответствуют ГОСТ и технической спецификации. Ком земли должен быть монолитным, так как при такой плотности, как видно из фотографии, к корням сосны поступал воздух, и они подсохли. Посадочный материал был выкопан не в питомнике, а является самосевом и был взят из естественных насаждений, которые плохо приживаются после пересадки.

Кроме того, при перевозке грубо нарушены требования пунктов 4.1, 4.2, 4.4, 4.5 ГОСТ, согласно которым земляной ком обшивают досками и упаковывают в ткань или в другой упаковочный материал с последующим обвязыванием, крону обвязывают шпагатом или веревками. При транспортировке саженцы устанавливают наклонно комом вперед по ходу движения транспортного средства. После выкопки ком должен быть присыпан опилками, торфом, почвой или другим материалом, предохраняющим ком от высыхания. Машина для перевозки была тентованной и при высокой температуре воздуха саженцы могли быть физиологически иссушены.

Следовательно, заключением специалиста подтверждается поставка товара, не соответствующая технической спецификации.

В связи с чем, суд не соглашается с доводами представителя Товарищества о том, что им поставлен товар, соответствующий технической спецификации.

Кроме того, в суде представитель Товарищества суду пояснил, что заказчиком товар не принят, возвращен поставщику, замену товара он не производил, товар испортился, пришел в негодность.

Тогда как, согласно пункту 4.3 договора, если результаты поставленных товаров при проверке будут признаны несоответствующими требованиям технической спецификации (приложение 2 к Договору), Поставщик принимает меры по устранению несоответствий требованиям технической спецификации, без каких-либо дополнительных затрат со стороны Заказчика, в течение 3-х дней с момента проверки.

Поставщик не предоставил суду доказательств принятия мер по устранению несоответствий требованиям технической спецификации.

Таким образом, обязательство по договору не исполнено по вине Товарищества.

В нарушение статьи 72 ГПК, Товариществом не представлено доказательств, опровергающих доводы истца по встречному иску.

На основании части 1 статьи 73 ГПК, непредставление суду имеющихся у сторон доказательств исключает возможность представления этих доказательств суду апелляционной, кассационной инстанций.

Указанный Законом срок истцом соблюден, так как о факте нарушения поставщиком обязательств истцу стало известно 2 июня 2023 года, с иском в суд обратился 29 июня 2023 года.

При таких обстоятельствах, требование по встречному иску обоснованно и подлежит удовлетворению.

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

По первоначальному требованию.

В соответствии со статьей 272 ГК, обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 359 ГК, должник отвечает за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

В соответствии со статьей 268 ГК в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. д., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение.

Учитывая, установленные судом выше обстоятельства о том, что поставщиком поставлен товар, не соответствующий технической спецификации, суд считает требование Товарищества об обязании КГКП принять товар не обоснованно, и подлежит отказу в удовлетворении.

В соответствии со статьей 117 ГПК, учитывая, что истец по встречному иску освобожден от уплаты государственной пошлины, государственная пошлина в размере 1725 тенге подлежит взысканию с ответчика в доход местного бюджета.

Поскольку в удовлетворении иска Товарищества судом отказано, судебные расходы по оплате государственной пошлины возмещению не подлежат.

<u>РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:</u>

Руководствуясь статьями 223-226, 403 ГПК, суд

Р Е Ш И Л:

Встречный иск коммунального государственного казенного предприятия «Абайский районный культурно-досуговый центр» отдела внутренней политики, культуры и развития языков Абайского района к товариществу с ограниченной ответственностью «Mishka Group» о признании недобросовестным участником государственных закупок удовлетворить.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «Mishka Group» недобросовестным участником государственных закупок.

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «Mishka Group» в доход местного бюджета государственную пошлину в размере 1725 (одна тысяча семьсот двадцать пять) тенге.

В удовлетворении иска товарищества с ограниченной ответственностью «Mishka Group» к коммунальному государственному казенному предприятию «Абайский районный культурно-досуговый центр» отдела внутренней политики, культуры и развития языков Абайского района об обязании принять товар – отказать.

Решение может быть обжаловано и (или) принесено ходатайство прокурора в судебную коллегию по гражданским делам Карагандинского областного суда через Специализированный межрайонный экономический суд Карагандинской области 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 Жунусова А.А.

Копия верна

Судья Жунусова А.А.

Документ подписан: Жунусова А. А., 08.08.2023

Дата вступления в законную силу: 11.09.2023, судья Жунусова А. А., 13.09.2023

3514-23-3-1/3172