КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Ә., 25.08.2023

№7599-23-00-2а/5646

# П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

07 августа 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 представителя истца Муканова Н.Ш., представителя ответчика Заляднова А.И.,

рассмотрев в открытом судебном заседании посредством мобильной видеоконференцсвязи (с использованием мессенджера Whatsapp) гражданское дело по иску республиканского государственного учреждения «Комитет уголовно-исполнительной системы Министерства внутренних дел Республики Казахстан» к товариществу с ограниченной ответственностью «Каз Альянс Трейд INC» о признании недобросовестным участником государственных закупок и о взыскании неустойки,

поступившее по апелляционной жалобе истца на решение специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 16 марта 2023 года,

## У С Т А Н О В И Л:

Республиканское государственное учреждение «Комитет уголовно-исполнительной системы Министерства внутренних дел Республики Казахстан» (далее - заказчик) обратился в суд с иском к товариществу с ограниченной ответственностью «Каз Альянс Трейд INC» (далее - поставщик) о признании недобросовестным участником государственных закупок и о взыскании неустойки.

Решением специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 16 марта 2023 года в удовлетворении иска отказано в полном объеме.

Не согласившись с решением суда, заказчик подал апелляционную жалобу, в которой просит решение суда отменить, удовлетворить иск, указав, что судом при вынесении судебного акта нарушены нормы материального права, что в свою очередь влечет корректировку состоявшегося судебного акта.

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

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

Заслушав доводы лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, и дав оценку доводам, изложенным в апелляционной жалобе, коллегия приходит к следующему.

В силу требований части первой статьи 224 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК), решение суда должно быть законным и обоснованным.

В соответствии с пунктом 5 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 11 июля 2003 года № 5 «О судебном решении по гражданским делам», обоснованным считается решение, в котором отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости, допустимости и достоверности, или являющиеся общеизвестными обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании, и в совокупности достаточными для разрешения спора.

В соответствии со статьей 427 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 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.

Коллегия считает, что судом первой инстанции неправильно определен и выяснен круг обстоятельств, имеющих значение для дела, неправильно применены нормы материального права, влекущие отмену оспариваемого судебного акта.

В соответствии со статьёй 413 ГПК, при рассмотрении дела в апелляционном порядке суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в полном объёме.

Из материалов дела следует, что 29 сентября 2022 года между заказчиком и поставщиком заключен договор о государственных закупках товаров №12, где поставщик обязуется поставить заказчику установку персонального досмотра человека на сумму 2 404 571 188,32 тенге и включает все расходы, связанные с поставкой товаров, а также все налоги и сборы, предусмотренные законодательством Республики Казахстан, в том числе НДС 257 632 627,32 тенге.

В соответствии с пунктом 44 договора, при возникновении форс-

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

мажорных обстоятельств, поставщик незамедлительно направляет заказчику письменное уведомление о таких обстоятельствах и их причинах. Если от заказчика не поступает иных письменных инструкций, поставщик продолжает выполнять свои обязательства по договору, насколько это целесообразно, и ведет поиск альтернативных способов выполнения договора, не зависящих от форс-мажорных обстоятельств.

Из приложения №1 к договору следует, что срок оказания услуг по 10 декабря 2022 года.

Данный договор зарегистрирован в уполномоченном органе 30 сентября 2022 года.

Дополнительным соглашением № 12/1 от 22 декабря 2022 года общая сумма договора уменьшена до 1 157 756 498,08 тенге, все остальные условия договора в части измененной соглашением, остаются в силе.

Срок действия договора истек 31 декабря 2022 года.

Судом первой инстанции установлено, что по состоянию на 26 декабря 2022 года поставщик поставил, а заказчик принял 12 комплектов установок персонального досмотра человека, 15 комплектов не поставлен.

Суд первой инстанции, отказывая в удовлетворении иска мотивировал тем, что поставщик во исполнение условий договора, 13 сентября 2022 года разместил заказ №6 на изготовление вышеуказанного оборудования на заводе-изготовителе Smiths Detection Germany GmbH, зарегистрированном и находящемся по адресу: Im Herzen, 4, 65205, Wiesbaden, Германия.

27 сентября 2022 года поставщик получил от производителя подтверждение о том, что им принята заявка о поставке товара, товар будет поставлен срок до 10 декабря 2022 года.

9 декабря 2022 года, изготовитель направил в адрес поставщика официальное уведомление об увеличении сроков изготовления товара в следствие чрезвычайных и неотвратимых обстоятельств - в связи с ограничительными мерами, вызванными новыми вспышками COVID-19 и введёнными в октябре-декабре 2022 г. на территории КНР локаутами (в городах Гуанчжоу, Пекин, Синин, и др., в общей сложности - в 31 провинции КНР), блокирующими производство и поставку чипсетов и электронных компонентов, а так же нарушения логистических цепочек, вызванным военными действиями на Украине.

Из материалов дела следует, что изготовитель также пояснил, что по состоянию на 9 декабря 2022 года 6 сканеров B-SCAN16HR-LD100 отгружены со склада Smiths Detection в адрес поставщика. Кроме того, еще 7 сканеров изготовлены и будут переданы авиаперевозчику для отправки в Республику Казахстан до 19 декабря 2022 года. Производство оставшихся

7599-23-3-2/5636

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

14 сканеров в 2022 году либо в ближайшем будущем не представляется возможным, так как имеет место задержка в поставке компонентов B-SCAN16HR-LD100.

9 декабря 2022 года, письмом № 66 поставщик уведомил заказчика о невозможности исполнить договор в части поставки 14 установок в установленные договором сроки.

В соответствии с пунктом 13 статьи 14 Закона Республики Казахстан «О национальной палате предпринимателей», пункта 2 статьи 7 Закона и решением правления НПП РК «Атамекен» от 12 августа 2014 года, полномочия о выдаче сертификатов форс-мажора переданы Товариществу с ограниченной ответственностью «Внешнеторговая палата Республики Казахстан» (далее - ВПК).

Письмом от 16 февраля 2023 года ВПК в пределах своей компетенции выдало поставщику свидетельство о наступлении обстоятельств непреодолимой силы № 06-11/171, из которого следует наступление обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор), препятствующих ответчику своевременно и в полном объеме исполнить свои обязательства в рамках договора.

Суд, исследовав предоставленные сторонами доказательства, оценив свидетельство о наступлении обстоятельств непреодолимой силы № 06-11/171, пришел к выводу, что исходя из условий договора, учитывая изложенные обстоятельства дела, остаток товара в количестве 15 комплектов поставщик не смог поставить ввиду форс-мажора.

Указанные обстоятельства свидетельствуют, что выводы суда первой инстанции о возникновении форс-мажорных обстоятельств касались 15 комплектов сканеров.

Из материалов дела следует, что поставщик 6 комплектов сканеров, поставил заказчику по истечении сроков предусмотренных условиями договора, в указанной части в свидетельстве ВПК не приведены доказательства разрыва и перерыва в цепи поставок.

Кроме того, суд первой инстанции, оценивая свидетельство ВПК в качестве доказательства, не дал оценку свидетельству выданного в иностранном государстве, которое должно было быть основанием для выдачи данного свидетельства.

Из свидетельства выданного Торгово-промышленной палатой Висбаден от 05 января 2023 года не усматривается, что данное свидетельство выдано по договорным отношениям поставщика с Smiths Detection и за период 2022 года.

Кроме того, судом первой инстанции не дана оценка пункту 44 договора и действиям заказчика, поставщика.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

Компания Smith Detection Germany GmbH 09 ноября 2022 года обратился к поставщику относительно статуса заказа на изготовление сканеров B-SCAN16HR-LD100 в количестве 27 шт., предназначенных для Комитета уголовно-исполнительной системы МВД РК и сообщил, что по состоянию на 01 ноября 2022 года со склада Smiths Detection отгружено шесть единиц сканеров B-SCAN16HR-LD100, изготовление и поставка семи сканеров планируется в установленные договором сроки.

Сроки производства оставшихся 14 сканеров вероятно будут существенно увеличены в связи с чрезвычайными обстоятельствами, вызванными развитием российско-украинского конфликта, разрывах и перерывах в цепях поставок, санкций, эмбарго, срывах в оплатах, ограничениях в передвижениях и отгрузках.

Однако, поставщик, лишь 09 декабря 2022 года обратился к заказчику с извещением о возникших обстоятельствах и их причинах.

Коллегией установлено, что поставщику от заказчика не поступало письменных инструкций, в связи с чем, поставщик обязан был продолжать выполнять свои обязательства по договору, насколько это целесообразно, и должен был вести поиск альтернативных способов выполнения договора, не зависящих от форс-мажорных обстоятельств.

В соответствии с требованиями статьи 72-73 ГПК, поставщик ни суду первой инстанции, ни коллегии не представили доказательства поиска альтернативных способов выполнения договора, не зависящих от форс-мажорных обстоятельств, хотя обстоятельства срыва сроков поставки ему было известно уже в ноябре месяце и до поставки товара имелся срок в один месяц, что являлось достаточным сроком для поиска альтернативных способов выполнения договора.

В связи с чем, коллегия приходит к выводу, что данное свидетельство ВКП не могло быть доказательством возникновения форс-мажорных обстоятельств касательно поставленных в нарушение сроков комплектов сканера, следовательно, поставщик до возникновения форс-мажорных обстоятельств уже нарушил договорные обязательства, кроме того, в нарушение условий договора не произвел поиск альтернативных способов выполнения договора, не зависящих от форс-мажорных обстоятельств.

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.

7599-23-3-2/5636

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

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.

Коллегией установлено, что и на сегодняшний день поставщиком обязательства не выполнены, хотя в письме обязались поставить до третьей декады 2023 года.

Кроме того, коллегия, принимает во внимание, что стороны освобождаются от ответственности за неисполнение взятых на себя обязательств лишь в случае возникновения форс-мажорных обстоятельств, а таковых в отношении 12 комплектов сканеров не наступало, в связи с чем, считает, что требования заказчика обоснованные, поскольку имеет место нарушение сроков поставки части товара.

Коллегией установлено, что условиями договора предусмотрено, что за исключением форс-мажорных условий, если поставщик не может поставить товары в сроки, предусмотренные договором, заказчик взыскивает неустойку в размере 0,1 процентов от суммы ненадлежащего исполненного обязательства за каждый день просрочки.

Учитывая, что поставщиком не представлены доказательства, что ограничительные меры до сегодняшнего дня не сняты, коллегия считает, что неустойка начисленная заказчиком в части неисполненных обязательств правомерная и подлежит удовлетворению.

В связи с установленными в суде апелляционной инстанции обстоятельствами, коллегия считает необходимым решение суда в части отказа в удовлетворения иска о признания поставщика недобросовестным поставщиком и взыскании неустойки отменить, в отмененной части вынести новое решение об удовлетворении иска в полном объеме.

С учетом изложенного, руководствуясь статьями 423, 425, 426, 427 Гражданского процессуального кодекса, судебная коллегия

**П О С Т А Н О В И Л А:**

Решение специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 16 марта 2023 года по данному гражданскому делу отменить, вынести новое решение.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «Каз Альянс Трейд INC» недобросовестным участником государственных закупок.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Ә., 25.08.2023

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «Каз Альянс Трейд INC» в доход государства неустойку в размере 32 862 472,89 (тридцать два миллиона восемьсот шестьдесят две тысячи четыреста семьдесят два тенге восемьдесят девять тиынов) тенге.

Апелляционную жалобу истца удовлетворить.

Постановление вступает в законную силу со дня его оглашения.

Стороны, лица, участвующие в деле, и другие лица, интересы которых затрагиваются судебным актом, вправе обратиться с ходатайством о пересмотре постановления в кассационном порядке в течение шести месяцев со дня его оглашения в судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан.

Председательствующий, судья: Рахимджанова Г.А.

Судьи: Кушербаева Л.У.

Жексембинова О.О.

7599-23-3-2/5636

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Жексембинова О. О., 25.08.2023
Документ подписан: Кушербаева Л. У., 25.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 25.08.2023

**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

7599-23-3-2/5636