Р Е Ш Е Н И Е
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

29 марта 2024 года дело №7527-24-00-2/117 город Алматы

Специализированный межрайонный экономический суд города Алматы, под председательством судьи Далабаевой Т.К., при секретаре судебного заседания Ермановой К.М., рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску:

ИСТЕЦ:
Коммунальное государственное учреждение «Управление строительства города Алматы»

ОТВЕТЧИК:
Товарищество с ограниченной ответственностью Тараз Құрылыс Инвест"

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

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
старший прокурор управление прокуратуры г.Алматы Керимбеков М. (МВКС)
представитель истца Туруханова Л.М.(МВКС)
представитель ответчика Орумбаев Е.К. (МВКС)
представитель третьего лица Адехан Е.Н. (МВКС)
представитель третьего лица Махметов Ж. (МВКС)
представитель третьего лица Жумабеков Б. (МВКС)

<u>ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:</u>

26 октября 2021 года между коммунальным государственным учреждением (далее – КГУ) «Управлением комфортной городской среды Алматы» (далее – Управление) и товариществом с ограниченной ответственностью (далее - ТОО «ТаразҚұрылысИнвест») заключен типовой договор о государственных закупках работ в сфере строительства №83 (далее – Договор).

Постановлением акимата за №2/241 от 1 июня 2022 года «Об утверждении Положения о коммунальном о государственном учреждении «Управление строительства города Алматы», КГУ «Управление комфортной городской среды города Алматы» переименован в КГУ «Управления строительства города Алматы.

Согласно пункту 2.1 договора, подрядчик обязуется выполнить работу(ы) согласно условиям, требованиям и по ценам, указанным в приложениях к настоящему Договору (далее - Работа), являющихся неотъемлемой его частью, а Заказчик обязуется принять выполненную Работу и оплатить за нее на условиях настоящего Договора при условии надлежащего исполнения Подрядчиком своих обязательств по Договору: по специфике 017-015-431 «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2, Алатауского района города Алматы. Наружные инженерные сети».

Согласно пункту 3.1 договора, общая сумма договора составляет 147 158431.06 (сто сорок семь миллионов сто пятьдесят восемь тысяч четыреста тридцать один) тенге 06 тиын.

Согласно Приложению 1 к Договору срок поставки по договору составляет 4 месяца со дня подписания договора.

На основание договора, 11 ноября 2021 года было получено уведомление о начале строительно-монтажных работ.

28 октября 2021 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 1 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №1) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 22 февраля 2022 года.

24 декабря 2021 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 2 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №2) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 22 февраля 2022 года.

14 марта 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 3 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №3) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 31 мая 2022 года.

07 августа 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 4 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее –

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

7527-23-3-1/19736

дополнительное соглашение №4) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 30 декабря 2022 года.

06 декабря 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 5 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №5) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 31 мая 2023 года.

17 мая 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 6 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №6) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 30 июня 2023 года.

22 мая 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 7 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №7) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 30 июня 2023 года.

29 мая 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 8 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №8) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 30 июня 2023 года.

26 октября 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение № 9 к договору о государственных закупках работ договор о государственных закупках работ №83 от 26 октября 2021 года (далее – дополнительное соглашение №9) со сроком поставки месяца со дня подписания договора, 23 ноября 2023 года.

Иск мотивирован тем, что поставщик надлежащим образом не исполнил принятые на себя обязательства по договору. Срок исполнения обязательства по договору определен в Приложении к дополнительному соглашению 23 ноября 2023 года. Однако, на сегодняшний акт ввода объекта в эксплуатацию не предоставлен.

На основании уточненного заявления, истец просит признать ТОО «ТаразҚұрылысИнвест» недобросовестным участником государственных закупок. Взыскать с ТОО «ТаразҚұрылысИнвест» неустойку в размере 2 775 414, 62 (два миллиона семьсот семьдесят пять тысячи четыреста четырнадцать) тенге, 62 тиын в доход местного бюджета города Алматы по договору о государственных закупках за № 83 от 26 октября 2021 года. Обязать ТОО «ТаразҚұрылысИнвест» завершить строительства по объекту «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2, Алатауского

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

7527-23-3-1/19736

района города Алматы. Наружные инженерные сети» путем подписания акта ввода в эксплуатацию в течении месяца после вступления в законную силу решения суда.

Ответчик в отзыве указал, что строительно-монтажные работы на объекте завершены в декабре 2023 года. Остаточными работами являлись работы по монтажу трансформаторной подстанции на сумму 24 780 487,6 тенге. Трансформаторная подстанция установлена на объекте в ноябре месяце 2023 года, до 10 декабря 2023 года произведена ее обвязка, что подтверждается формой подписанной инжиниринговой службой. Для приемки и ввода объекта в эксплуатацию необходимо подключение к магистральным сетям: подключения к электроснабжению, которые производят собственники магистральных сетей ТОО «Индустриальная зона Алматы». Вместе с тем в связи с истечением сроков действия пункта 20 технических условий №2.2-154 от 29 октября 2020 года на постоянное электроснабжение объекта строительства крематория в г.Алматы, выданных ТОО "Индустриальная зона - Алматы", от подрядчика не принималась заявка и не представлялось возможным подключение к электроснабжению. Продление ТУ является компетенцией заказчика КГУ «Управление строительства г.Алматы». ТУ от ТОО «Индустриальная зона - Алматы» получены с задержкой лишь 26 января 2024 года. После получения новых ТУ подрядчиком произведено подключение к электрическим сетям ТОО "Индустриальная зона - Алматы", на сети КЛ и ТП подано напряжение, заключен договор с ТОО «АлматыЭнергоСбыт». Работы 100% завершены, договорные обязательства выполнены полностью. В проекте и смете оборудование установлено за счет подрядчика. На устранение замечаний и согласование с проектировщиком и заказчиком требовалось время. Срок договора истек 31 декабря 2023 года, новый договор с ответчиком, авторским и техническим надзором на 2024 год не заключен. Авторский и техническим надзором не подписаны акты. Ответчиком в адрес истца направлено письмо о продлении договора срока договора по средством портала «E-gov. E-отиниш». Просит в удовлетворении иска отказать в полном объеме.

В судебном заседании представитель истца Туруханова Л.М. поддержала заявленные требования, просила, удовлетворить по изложенным в иске основаниям.

В судебном заседании представитель ответчика Орумбаев Е.К исковые требования не признал, просил в удовлетворении иска отказать, по указанным в отзыве доводам.

В судебном заседании представитель третьего лица Адехан Е.Н. пояснил, что 29 сентября 2021 года между КГУ "Управление комфортной городской среды города Алматы" и ТОО "Аймереке" заключен договор о государственных закупках услуг № 79-ТН по специфике 017-015-431

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

технический надзор за ходом «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2,Алатауского района города Алматы. Наружные инженерные сети». Работы ответчиком в полном объеме не завершены, акты не подписаны. Более того, срок договора между истцом и техническим надзором истек.

В судебном заседании представитель третьего лица Махметов Ж. Жумабеков Б., Жумабеков Б. пояснили, что 01 ноября 2021 года КГУ "Управление комфортной городской среды города Алматы" и ТОО "Tirek design" заключен договор о государственных закупках услуг № 82-АН по специфике 017-015-431 Авторский надзор за ходом «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2,Алатауского района города Алматы. Наружные инженерные сети». Срок договора между истцом и авторским надзором истек. Работы ответчиком в полном объеме не завершены, акты не подписаны.

Прокурор дал заключение, что иск подлежит удовлетворению.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ

По требованию №1.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 4 статьи 12 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» от 04 декабря 2015 года (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.

Согласно пункту 5 статьи 12 Закона, реестр недобросовестных участников государственных закупок, предусмотренных подпунктами 1 и 3 части первой пункта 4 настоящей статьи, формируется на основании решений судов, вступивших в законную силу.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК), права и обязанности возникают: из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из сделок, хотя и не предусмотренных им, но не противоречащих законодательству.

Установлено, что между сторонами заключен типовой договор о государственных закупках работ в сфере строительства, по предмету подрядчик обязуется выполнить работу согласно условиям, требованиям и по ценам, указанным в приложениях к настоящему договору (далее - Работа), являющихся неотъемлемой его частью, а заказчик обязуется принять выполненную работу и оплатить за нее на условиях настоящего

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

договора при условии надлежащего исполнения подрядчиком своих обязательств по договору: по специфике 017-015-431 «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2, Алатауского района города Алматы. Наружные инженерные сети».

Из материалов дела следует, что между истцом и ответчиком заключались дополнительные соглашения к договору и продлевались сроки поставки.

Также, между истцом и авторским надзором, техническим надзором заключались дополнительные соглашения к договору и продлевались сроки поставки. Данный факт стороны не отрицают.

Согласно дополнительного соглашение №9, сроком поставки работы 23 ноября 2023 года.

Согласно пункта 1 статьи 380 ГК, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключать договор предусмотрена настоящим Кодексом, законодательными актами или добровольно принятым обязательством.

Согласно пункту 1 статьи 386 ГК, договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

В соответствии пункта 1 статьи 392 ГК, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

В соответствии с пунктом 3 статьи 386 ГК, если законодательством или договором предусмотрен срок действия договора, окончание этого срока влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Вышеуказанный договор и дополнительные соглашения к договору до предъявления иска в установленном законом порядке оспорены и отменены не были.

При заключении договора и дополнительных соглашений к договору ответчик каких-либо возражении не заявлял, в связи, с чем он добровольно принял на себя обязательства по договору и по дополнительным соглашениям к договору.

Пунктом 8 Нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан «О применении судами законодательства о государственных закупках» от 21 апреля 2022 года №4 (далее – НП) регламентировано, что при рассмотрении исков о признании поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших свои обязательства по заключенным с ними договорам о государственных закупках, недобросовестными

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

участниками государственных закупок судам необходимо принимать во внимание вину поставщика как основание гражданско-правовой ответственности в соответствии со статьей 359 ГК и наступившие негативные последствия для заказчика, исходя из критериев справедливости и разумности согласно части пятой статьи 6 ГПК. 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). Также подлежат оценке судами дополнительные соглашения, заключаемые сторонами договора о государственных закупках в части изменения срока выполнения работ. Статьей 45 Закона установлены основания внесения изменений в проект договора о государственных закупках либо заключенный договор о государственных закупках. В этой связи суды должны иметь в виду, что если сторонами не вносились изменения в договор, проектно-сметную документацию в соответствии с подпунктами 7), 8), 9) пункта 2 статьи 45 Закона, то ссылка на дополнительные соглашения в части изменения срока выполнения работ, предусмотренного заключенным договором о государственных закупках, является необоснованной.

Учитывая, что вследствие ненадлежащего исполнения ответчиком работ по договору истцу был причинен прямой ущерб, работы до настоящего времени не завершены, акты между сторонами не подписаны, социально-значимый объект не введен в эксплуатацию, на основании изложенного требование истца о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок подлежит удовлетворению.

Требование №2 подлежит удовлетворению, по следующим основаниям.

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.

Согласно пункта 8.3 договора, в случае просрочки сроков выполнения Работ, Заказчик удерживает (взыскивает) с Подрядчика неустойку (штраф, пеню) в размере 0,1 % от общей суммы договора за каждыйдень просрочки в случае полного неисполнения Подрядчиком обязательств либо удерживает(взыскивает) неустойку (штраф, пеню) в размере 0,1 % от суммы неисполненных обязательствза каждый день просрочки в случае ненадлежащего исполнения (частичного неисполнения)обязательств. При этом общая сумма неустойки (штрафа, пени) не должна превышать 10 % от общей суммы Договора.

Согласно расчету, представленного истцом, сумма неустойки с учетом

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

7527-23-3-1/19736

количества просроченных дней и суммы неисполненных обязательств составляет 2 775 414, 62 (два миллиона семьсот семьдесят пять тысячи четыреста четырнадцать) тенге, 62 тиын.

Таким образом, требование истца о взыскании неустойки за просрочку поставки товара по договору в сумме 2 775 414, 62 (два миллиона семьсот семьдесят пять тысячи четыреста четырнадцать) тенге, 62 тиын является обоснованным и подлежит удовлетворению.

Требование №3 подлежит удовлетворению, по следующим основаниям.

Согласно подпункту 1 пункта 4.1 договора, подрядчик обязуется:1) Обеспечить полное и надлежащее исполнение взятых на себя обязательств по Договору.

Согласно подпункту 8 пункта 4.1. договора, подрядчик обязуется: оформить и направить Заказчику посредством веб-портала утвержденный электронно-цифровой подписью акт выполненных работ.

Согласно пункту 6.1 договора, работа считается выполненной при условии полной сдачи Подрядчиком Работ Заказчику в точном соответствии требованиям, указанным в приложениях к настоящему Договору.

Согласно подпункту 44-1 пункта 1 статьи Закона Республики Казахстан «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан», акт приемки объекта в эксплуатацию – документ, подтверждающий завершение строительства объекта в соответствии с утвержденным проектом и государственными (межгосударственными) нормативами и полную готовность объекта к эксплуатации.

Согласно статье 271 ГК, обязательства возникают из договора, причинения вреда или иных оснований, указанных в статье 7 настоящего Кодекса.

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 статье 349 ГК, под нарушением обязательства понимается его неисполнение либо исполнение ненадлежащим образом.

Статья 273 ГК, предусматривает недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства.

Учитывая, что акт ввода в эксплуатацию не подписан, требования истца обязать завершить строительства по объекту путем подписания акта ввода в эксплуатацию в течении месяца после вступления в законную силу решения суда подлежат удовлетворению.

В соответствии со статьей 72 ГПК, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

требований и возражений, использовать средства защиты, утверждать, оспаривать факты, приводить доказательства и возражения против доказательств в установленные судьей сроки, которые соответствуют добросовестному ведению процесса и направлены на содействие производству.

Согласно части 1 и 2 статьи 73 ГПК, доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле, суду первой инстанции на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.Доказательства могут быть представлены на стадии судебного разбирательства, если невозможность их представления на стадии подготовки дела к судебному разбирательству будет обоснована лицами, их представившими.В случае, предусмотренном частью второй статьи 404 настоящего Кодекса, доказательства могут быть представлены суду апелляционной инстанции. Непредставление суду имеющихся у сторон доказательств исключает возможность представления этих доказательств суду апелляционной, кассационной инстанций. Обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, определяются судом на основании требований и возражений сторон и других лиц, участвующих в деле, с учетом подлежащих применению норм материального и процессуального права. Лицо вправе ссылаться только на те доказательства, которые были раскрыты в ходе подготовки дела к судебному разбирательству либо в ходе судебного разбирательства, в случаях, установленных частью первой настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 224 ГПК, суд основывает решение лишь на тех доказательствах, которые были предоставлены сторонами и исследованы в судебном заседании. При этом нормами статьи 225 предписано, что суд разрешает дело в пределах заявленных истцом требований.

При таких обстоятельствах, совокупности всех предоставленных доказательств, исковые требования истца о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок и взыскании неустойки, обязать завершить строительства по объекту, путем подписания акта ввода в эксплуатацию в течении месяца после вступления в законную силу решения суда подлежат удовлетворению.

В силу статьи 117 ГПК, государственная пошлина, от уплаты которой истец был освобожден, а также издержки, связанные с производством по делу, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в доход государства полностью или пропорционально удовлетворенной части иска.

<u>РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:</u>

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

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

РЕШИЛ:

Иск коммунального государственного учреждения «Управление строительства города Алматы» - удовлетворить.

Признать товарищества с ограниченной ответственностью «ТаразҚұрылысИнвест» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «ТаразҚұрылысИнвест» в доход государства неустойку в размере 2 775 414, 62 (два миллиона семьсот семьдесят пять тысячи четыреста четырнадцать) тенге, 62 тиын в доход местного бюджета города Алматы по договору о государственных закупках за № 83 от 26 октября 2021 года, государственную пошлины в размере 86 995 (восемьдесят шесть тысячи девятьсот девяносто пять) тенге.

Обязать ТОО «ТаразҚұрылысИнвест» завершить строительства по объекту «Строительство крематория при Патологоанатомическом бюро, расположенного севернее ул. Акын Сара, восточнее ТЭЦ-2, Алатауского района города Алматы. Наружные инженерные сети», путем подписания акта ввода в эксплуатацию в течении месяца после вступления в законную силу решения суда.

На решение могут быть поданы апелляционная жалоба сторонами и (или) ходатайство прокурором с соблюдением требований статей 403, 404 ГПК в судебную коллегию по гражданским делам Алматинского городского суда через специализированный межрайонный экономический суд города Алматы, 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 Далабаева Т.К.

Документ подписан: Далабаева Т. К., 05.04.2024

7527-23-3-1/19736