КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Р Е Ш Е Н И Е
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

28 сентября 2023 года дело №7119-23-00-2/8043 город Астана

Специализированный межрайонный экономический суд города Астаны в составе:
председательствующего судьи Нургалиевой Ж.Д.,
при секретаре судебного заседания Шайкен А.,
рассмотрел в открытом судебном заседании электронное гражданское дело по иску:

ИСТЕЦ:
Товарищество с ограниченной ответственностью «Музтау»

ОТВЕТЧИК:
Товарищество с ограниченной ответственностью "Елорда құрылыс компаниясы"

ТРЕТЬИ ЛИЦА, НЕ ЗАЯВЛЯЮЩИЕ САМОСТОЯТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ НА ПРЕДМЕТ СПОРА:
Товарищество с ограниченной ответственностью "Kaztelematica"
Товарищество с ограниченной ответственностью "Integra Construction KZ"
Товарищество с ограниченной ответственностью "BOLASHAK GLNGROUP"

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:
о признании незаконным одностороннее расторжение договора о государственных закупках услуг

ИСТЕЦ:
Товарищество с ограниченной ответственностью "Елорда құрылыс компаниясы"

ОТВЕТЧИК:
Товарищество с ограниченной ответственностью «Музтау»

ТРЕБОВАНИЯ ИСТЦА:

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

о признании недобросовестным участником государственных закупок

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
представители ТОО «Музтау»: адвокаты Олжабаев Е.Б., Алдажуманов М.М.
представитель ТОО "Елорда құрылыс компаниясы"**:** Исмагулова А.У.
представитель третьего лица ТОО "Integra Construction KZ": Валиева Д.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

ТОО «Музтау» обратилось в суд с иском к ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» о признании незаконным одностороннее расторжение договора о государственных закупках услуг аргументируя следующими доводами.

Между ТОО «Музтау» (далее – Истец или Поставщик) и ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» (далее – Ответчик или Заказчик) заключен договор о государственных закупках от 05.06.2020г. №20/100 на оказание услуг технического надзора по проекту «Многоквартирный жилой комплекс со встроенными помещениями и паркингом по ул.Толебаева в г.Астане. блок 1,2,3,4" 3 очередь строительства" (без наружных инженерных сетей)» (далее - Договор).

Общая сумма договора составляет 159 366 104.24 тенге, а срок его действия (согласно доп.соглашению от 02.02.2023г.) определен до 31 декабря 2023 года.

По состоянию на дату подачи иска истцом оказаны услуги и освоена сумма в размере 46 401 468,16 тенге, что подтверждается актами оказанных услуг и платежными поручениями.

26 июня 2023 года от ответчика поступило письмо уведомительного характера о расторжении договора в одностороннем порядке.

Из содержания письма следует, что подрядной организацией ТОО «Kaztelematica» неоднократно срывались и переносились сроки выполнения строительно-монтажных работ.

Как стало известно уполномоченной организации из заключения ТОО «СВ Эксперт» от 19 июня 2023 года (далее - Заключение), проведенного в рамках Договора № 23/44 от 6 июня 2023 года о государственных закупках услуг по проведению технического аудита объекта установлено:

При осмотре зданий блока № 1 и № 4 объекта выявлены некачественно выполненные Подрядчиком строительно-монтажные работы на общую сумму 429 426 207 тенге, что подтверждается дефектным актом, подписанным Поставщиком и сметой, данные виды работ были устранены иной подрядной организацией ТОО «Bolashak GLN Group» в 2023 году.

Фактические выполненные работы блоков № 2 и № 3 объекта на момент обследования:

- сваи блока №2 и №3 по локальной смете 2019 года на сумму: 153 280 510 тенге, данные работы не предусмотрены в остаточной смете (смета после корректировки) принятие уполномоченной организацией актов выполненных работ не представляется возможным.

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

- по блоку № 3 работы по цементации, рекомендованные АО «КазНИИСА», проводившего обследование 25 января 2021 года по усилению грунтов оснований свай и повышению несущей способности свай выполнены не в полном объеме.

Резюмируя свое письмо, ответчик указал на то, что истцом не должным образом оказывались услуги технического надзора за ходом строительства, с чем истец не согласен.

В целях надлежащего исполнения обязательств по договору, со стороны истца на ежемесячной основе направлялись отчеты о выполненных работах, о слабом качестве выполненных работ и отставании от графика производства работ, что подтверждается отметками об их принятии. Кроме того, неоднократно направлялись письма о нарушениях ведения строительно-монтажных работ и графика производства работ (вх. №3668 от 04.11.2020г., вх. №5633 от 01.04.2021г., вх. №6139 от 30.04.2021г., вх. №206568 от 31.05.2021 г., вх. №7098 от 01.07.2021г., вх. №8140 от 17.09.2021г., вх. №12134 от 1.08.2022г.)

По некачественно выполненным работам истцом также были выданы предписания ТОО «Kaztelematika» от 07.07.2022г. для устранения, копия которого направлена ответчику (№12134 от 01.08.2022г.). Однако, предписание ТОО «Kaztelematika» не было исполнено, ссылаясь на полученный от ответчика уведомления о приостановлении работ и предоставлении доступа ТОО «Integra Construction KZ» для проведения работ по техническому аудиту (письмо №7-1/1274 от 22.06.2022 года).

В судебном заседании представитель истца ТОО ««Музтау» иск поддержал, просил его удовлетворить. В удовлетворении иска ТОО "Елорда құрылыс компаниясы" просил отказать.

Представитель ТОО "Елорда құрылыс компаниясы" иск не признала, просила отказать по доводам отзыва. Свой иск к ТОО «Музтау» о признании его недобросовестным участником государственных закупок поддержала, просила удовлетворить.

Суд, исследовав материалы гражданского дела, оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к следующим выводам.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

Согласно статье 7 Гражданского Кодекса (далее - ГК), гражданские права и обязанности возникают из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из сделок, хотя и не предусмотренных им, но не противоречащих законодательству.

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

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (статья 386 ГК).

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

По делу установлено, что между сторонами заключен договор о государственных закупках от 05.06.2020г. №20/100 на оказание услуг технического надзора по проекту «Многоквартирный жилой комплекс со встроенными помещениями и паркингом по ул.Толебаева в г.Астане. блок 1,2,3,4" 3 очередь строительства" (без наружных инженерных сетей)».

Общая сумма договора составляет 159 366 104.24 тенге, а срок его действия (согласно доп.соглашению от 02.02.2023г.) определен до 31 декабря 2023 года.

Строительно-монтажные работы на объекте осуществлял ТОО «Kaztelematica», постановлением Верховного суда Республики Казахстан от 13 июня 2023 года ТОО «Kaztelematica» признан недобросовестным участником государственных закупок.

В связи с ненадлежащим исполнением договора, 30 июня 2023 года договор между ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» и ТОО «Музтау» расторгнут на портале государственных закупок goszakup.gov.kz. на основании подпункта 3 пункта 4 статьи 12 Закона.

В соответствии с пунктами 4.2, 6.1 и 12.6 Договора:

- услуги технического надзора, оказываемые в рамках Договора, должны соответствовать или быть выше стандартов, указанных в технической спецификации;

- поставщик гарантирует обеспечение бесперебойного, качественного и своевременного оказания услуг.

Согласно Заключению ТОО «СВ Эксперт» от 19 июня 2023 года (далее - Заключение), проведенного врамках Договора № 23/44 от 6 июня 2023 года о государственных закупках услуг по проведению технического аудита объекта установлено:

При осмотре зданий блока № 1 и № 4 объекта выявлены некачественно выполненные Подрядчиком строительно-монтажные работы на общую сумму 429 426 207 тенге, что подтверждается дефектным актом, подписанным Поставщиком и сметой, данные виды работ были устранены иной подрядной организацией ТОО «Bolashak GLN Group» в 2023 году.

Решением специализированного межрайонного экономического суда города Астаны от 20.03.2023 года частично удовлетворен иск ТОО «Kaztelematica» к ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» о признании актов выполненных работ за ноябрь 2022 года на сумму 91 871 091 тенге и за июнь 2022 года на сумму 77 118 087 тенге (в иске АВР на сумму 111 365 540 тенге) действительными. Постановлением судебной коллегии суда города Астаны от 31 мая 2023 года решение суда первой инстанции оставлено без изменения. Решение вступило в законную силу.

В решении суда первой инстанции указано: АВР за июнь 2022 год на сумму 111 365 540 тенге удовлетворен на сумму 77 118 087 тенге, в связи с тем, что 18 023 965 тенге – СМР соответствуют ПСД и не являются скрытыми видами работ, но не оформлены исполнительной документацией; 15 462 949 тенге – СМР не учтены сметной документацией, но утверждены протоколом совещания №5 от 10.06.2022г.

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

При этом АВР ТОО «Kaztelematica» подписаны техническим надзором ТОО «Музтау».

ТОО «ЕКК» опровергая доводы ТОО «Музтау» о надлежащем оказании услуг сослался на следующее:

- факты некачественного выполнения подрядной организацией ТОО «Kaztelematica», ранее принятые истцом без замечаний, подписанные экспертом технического надзора ТОО «Музтау» Солтыбаевым Т.К., заверенные оттиском печати истца;

- выявление дефектов по этим же строительно-монтажным работам, также подписанные экспертом технического надзора ТОО «Музтау» Солтыбаевым Т.К., заверенные оттиском печати истца;

- демонтаж некачественно выполненных подрядной организацией ТОО «Kaztelematica», также подписанные экспертом технического надзора ТОО «Музтау» Солтыбаевым Т.К., заверенные оттиском печати истца;

- повторное выполнение строительно-монтажных работ другой подрядной организацией после демонтажа некачественно выполненных подрядной организацией ТОО «Kaztelematica», также подписанные экспертом технического надзора ТОО «Музтау» Солтыбаевым Т.К., заверенные оттиском печати истца;

- Акт о назначении проверки ТОО «Музтау», государственным органом архитектурно-строительного контроля: ГУ «Управление контроля и качества городской среды города Астаны» по фактам невыполнения (ненадлежащего выполнения) обязанностей либо осуществления деятельности технического надзора с нарушением требований законодательства Республики Казахстан, инициированного на основании обращения ТОО «Елорда едрылыс компаниясы» о привлечении ответчика к административной ответственности по пункту 3 статьи 317, по пункту 1 статьи 317-1 Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях»;

- Протокол об административном правонарушении № 526 от 11 августа 2023 года, в отношении Солтыбаева Талгата Кадырбаевича, сотрудника ТОО «Музтау», согласно приказу ТОО «Музтау» № 64 п/п от 1 июня 2022 года назначенного ответственным лицом для осуществления технического надзора за строительством объекта: «Многоквартирный жилой комплекс со встроенными помещениями и паркингом по улице Толебаева в городе Астане. Блок 1,2,3,4, третья очередь строительства» (без наружных инженерных сетей) (далее - Объект), составленного по факту совершенного повторно в течение года ненадлежащего оказание инжиниринговых услуг технического надзора, невыполнение обязанности по информированию органа архитектурно-строительного контроля и надзора о нарушениях, допущенных подрядчиком: ТОО «Kaztelematica», осуществление технического надзора с нарушением требований законодательства пункта 4 статьи 317 Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях», инициированного на основании обращения ТОО «ЕКК»;

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

- Протокол об административном правонарушении № 227100140000474 от 25 августа 2022 года в отношении Солтыбаева Талгата Кадырбаевича о совершении аналогичного административного правонарушения предусмотренного пунктом 3 статьи 317 Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях», а именно, допущение лицами, осуществляющими технический надзор, нарушений на стадии реализации проекта, включая качество, сроки, приемку выполненных работ и сдачу объекта в эксплуатацию.

В соответствии с пунктом 1 статьи 34-1 Закона «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности» (далее – Закон), технический надзор в обязательном порядке осуществляется на всех объектах строительства.

В соответствии с Договором, а также в силу статьи 34-1 Закона, ход строительства объекта должен быть под контролем технического надзора, т.е. при обязательном присутствии ответственных лиц-экспертов, назначенных приказом. Технический надзор обязан обеспечивать надзор за соблюдением на объекте требований, в том числе, за своевременностью и правильностью оформления исполнительной документации.

В соответствии с п. 5 ст. 34-1 Закона, лица, осуществляющие технический надзор, обязаны:

1) обеспечивать надзор за соблюдением подрядчиком (генеральным подрядчиком) требований организационно-технологических документов, определяющих технологический процесс производства строительно-монтажных работ;

2) обеспечивать качественное выполнение строительно-монтажных работ;

3) обеспечивать надзор за соблюдением на объекте требований, указанных в подпунктах 1), 3), 4), 5) и 6) пункта 3 статьи 31-1 настоящего Закона;

4) осуществлять регулярное и надлежащее ведение журнала технического надзора;

5) участвовать в оформлении и подписании актов освидетельствования скрытых работ и промежуточной приемки ответственных конструкций;

6) представлять на ежемесячной основе в орган государственного архитектурно-строительного контроля и надзора отчет о состоянии и ходе строительства объекта;

7) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком (генеральным подрядчиком) указания довести до сведения заказчика об этом, а также информировать соответствующее подразделение органа государственного архитектурно-строительного контроля и надзора;

8) осуществлять контроль за исполнением своих указаний, внесенных в журнал технического надзора.

За невыполнение (ненадлежащее выполнение) обязанностей либо осуществление своей деятельности с нарушением требований

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

законодательства Республики Казахстан лицо, осуществляющее технический надзор, несет ответственность, установленную законами Республики Казахстан.

Согласно статье 687 ГК общие положения о подряде (статьи 616 - 639 ГК РК) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 683 - 686 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг

Пунктом 3 статьи 635 ГК установлено, что если отступления вработе от условий договора или иные недостатки работы являются существенными и неустранимыми либо в установленный заказчиком разумный срок обнаруженные недостатки не были устранены, заказчик вправе отказаться от договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Согласно статье 686 ГК заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты Исполнителю фактически понесенных им расходов.

Поскольку в ходе судебного разбирательства установлено ненадлежащее исполнение ТОО «Музтау» договорных обязательств, его иск удовлетворению не подлежит.

Согласно п/п.3 п.4 ст.12 Закона «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 соответствии с пунктом 23 статьи 43 Закона, договор о государственных закупках считается исполненным при условии полного выполнения заказчиком и поставщиком принятых обязательств по указанному договору.

Иск в суд направлен в установленные законом сроки.

Судом установлено, что ответчик не исполнил обязательства по договору о государственных закупок, без наличия каких либо уважительных причин, истец лишился того, на что рассчитывал при заключении договора, что свидетельствует о недобросовестности ответчика, и наступление негативных последствий, поскольку истцу необходимо будет повторно объявлять закуп.

Вследствие чего суд усматривает виновное поведение со стороны поставщика.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, суд приходит к выводу об отказе в удовлетворении иска ТОО «Музтау», и об удовлетворении иска ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы».

РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:

Руководствуясь статьями 223-226 ГПК, суд

РЕШИЛ:

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

В удовлетворении иска ТОО «Музтау» к ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» о признании незаконным одностороннее расторжение договора о государственных закупках услуг, отказать.

Иск ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» к ТОО «Музтау» о признании недобросовестным участником государственных закупок, удовлетворить.

Признать ТОО «Музтау» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с ТОО «Музтау» в доход государства государственную пошлину 1 725 (одна тысяча семьсот двадцать пять) тенге.

Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора могут быть поданы в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме, а лицами, не участвовавшими в судебном разбирательстве, со дня направления им копии решения в судебную коллегию по гражданским делам суда города Астаны через специализированный межрайонный экономический суд города Астаны.

Судья **Ж.Д. Нургалиева**

Документ подписан: Нургалиева Ж. Д., 05.10.2023

7119-23-3-1/8014