КОПИЯ/КӨШІРМЕ

7199-23-00-2а/6244

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

21 ноября 2023 года город Астана

Судебная коллегия по гражданским делам суда города Астаны в составе председательствующего Таткеевой К.К.,

судей Нурабай С.К., Мирзоян Т.Ю.,

с участием представителя истца ТОО «DBK-Engineering» Умарова Д.С.,

представителя ответчика ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» Исмагуловой А.У.,

рассмотрев в открытом судебном заседании, посредством мобильной видео,-конференцсвязи гражданское дело в электронном формате по иску ТОО «DBK-Engineering» к ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» о признании расторжения договора незаконным и его отмене и по иску ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» к ТОО «DBK-Engineering» о признании недобросовестным участником государственных закупок,

поступившее по апелляционным жалобам истца и ответчика на решение специализированного межрайонного экономического суда города Астаны от 22 сентября 2023 года,

УСТАНОВИЛА:

Стороны обратились в суд с указанными исками: товарищество с ограниченной ответственностью «DBK-Engineering» (далее – истец) о признании расторжения договора незаконным и его отмене; товарищество с ограниченной ответственностью «ЕлордаҚұрылысКомпаниясы» (далее – ответчик) о признании ТОО «DBK-Engineering» недобросовестным участником государственных закупок.

Заявленные требования мотивированы ненадлежащим исполнением обязательств по договору о государственных закупках работ №19/32 от 24 мая 2019 года, заключенному между ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» (Заказчик) и ТОО «DBK-Engineering» (Подрядчик).

Определением суда от 29 августа 2023 года гражданские дела объединены в одно производство.

Решением специализированного межрайонного экономического суда города Астаны от 22 сентября 2023 года в удовлетворении исков ТОО «DBK-Engineering» и ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» - отказано.

В апелляционных жалобах истец и ответчик, не согласившись с решением суда, просят отменить судебный акт и удовлетворить заявленные ими исковые требования в полном объеме, ссылаясь на несоответствие выводов фактическим обстоятельствам дела, представленным доказательствам, а также на нарушение судом норм материального и процессуального права.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

В суде апелляционной инстанции представители сторон: ТОО «DBK-Engineering» Умаров Д.С. и ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» Исмагулова А.У. доводы своих апелляционных жалоб поддержали и просили решение суда по указанным в них основаниям отменить, исковые требования удовлетворить в полном объеме.

Заслушав пояснения участвующих по делу лиц, исследовав материалы дела и обсудив доводы жалобы, коллегия приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 427 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК) основаниями к отмене либо изменению решения суда в апелляционном порядке являются: 1) неправильное определение и выяснение круга обстоятельств, имеющих значение для дела; 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; 3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела; 4) нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

Такие нарушения по данному делу судом первой инстанции допущены.

Как видно из материалов дела ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» является Уполномоченной организацией акимата города Астаны, созданной постановлением акимата города Астаны №118-311 от 18 января 2018 года для завершения строительства проблемных объектов в столице в целях реализации постановления Правительства Республики Казахстан от 23 сентября 2022 года № 736 «Об утверждении Концепции развития жилищно-коммунальной инфраструктуры до 2026 года».

Постановлением акимата города Астана № 505-3583 от 30 ноября 2022 года определен Порядок осуществления ТОО «Елорда компаниясы» мероприятий по механизму завершения проблемных объектов жилищного строительства в городе Астане» (далее – Порядок).

Межведомственной комиссией по вопросам долевого участия в жилищном строительстве акимата города Нур-Султан от 02 февраля 2018 года, жилой комплекс «Айсанам Delux» «Многоквартирный жилой комплекс со встроенными помещениями и паркингом в г. Астана, пересечение улиц Орынбор и Керей, Жанибек хандар» в городе Астане признан проблемным объектом жилищного строительства и рекомендован уполномоченной организации для завершения строительства за счет кредитных средств в соответствии с Концепцией.

Между ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» (заказчик) и ТОО «DBK-Engineering» (подрядчик) заключен договор о государственных закупках работ №19/32 от 24 мая 2019 года (далее – Договор) на выполнение работ по возведению (строительству) жилых зданий/сооружений объекта «Многоквартирный жилой комплекс со встроенными помещениями и паркингом

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

в г. Астана, пересечение улиц Орынбор и Керей, Жанибек хандар» жилой комплекс «Айсанам De lux».

Сумма договора - 4 643 835 994,22 тенге.

Сумма договора после корректировки ПСД -7 643 206 545,99 тенге.

В соответствии с пунктом 9.1 Договор вступает в силу со дня подписания и действует по 31 декабря 2020 года.

По условиям Договора Заказчик произвел Подрядчику аванс в размере 50% от общей суммы Договора в размере 2 292 961 963,79 тенге.

Дополнительными соглашениями срок исполнения работ продлевался 6 раз по причине отставания Подрядчиком от Графика производства работ, а именно: № 19/32-10 от 28.06.2021г., №19/32-11 от 30.09.2021г., №19/32-14 от 31.03.2022г., №19/32-15 от 26.12.2022г., №19/32-16 от 20.03.2023г., №19/32-17 от 19.05.2023г.

Таким образом, ответчиком принято исполнение договорных обязательств по завершению строительства Объекта в соответствии с Графиком производства работ до 20 мая 2023 года.

Однако, до указанного срока, работы Подрядчиком не выполнены.

В связи с нарушением сроков и некачественным выполнением работ, Заказчик направил истцу уведомление исх. №6-1/1024 от 23 мая 2023 года о намерении расторжения Договора в одностороннем порядке по причине существенных нарушений условий Договора - неоднократного срыва сроков выполнения работ (пункт 9.3. Договора).

ТОО «DBK-Engineering» предоставил в адрес истца гарантийное письмо от 30 мая 2023 года, в котором гарантировал завершение признанных работ на объекте в срок до 20 июня 2023 года.

Однако, несмотря на своевременное финансирование (авансы, оплата актов выполненных работ), по состоянию на 23 мая 2023 года, Подрядчиком строительство Объекта не завершено, Объект в эксплуатацию не введен.

14 июня 2023 года Договор между ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» и ТОО «DBK-Engineering» расторгнут на портале государственных закупок goszakup.gov.kz. на основании подпункта 3 пункта 4 статьи 12 Закона Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года №434-V «О государственных закупках» (далее - Закон):

В обосновании иска ТОО «DBK-Engineering» указывает на то, что ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы»: нарушен порядок расторжения договора. Заказчик не дал возможности исправить дефекты, не ответил на письмо о несогласии с расторжением. Кроме того, в Договоре отсутствует условие о расторжении договора в одностороннем порядке.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

В обосновании иска ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» указывает на то, что: является уполномоченной организацией по завершению строительства проблемных объектов; объект признан проблемным; из-за нарушения сроков исполнения обязательств Подрядчиком страдают дольщики. Не смотря на своевременное финансирование, объект так и не введен в эксплуатацию, ввиду ненадлежащего исполнения Подрядчиком условий договора о государственных закупках.

Отказывая в удовлетворении иска ТОО «DBK-Engineering», суд первой инстанции указал, что в соответствии с пунктом 6.1 Договора работа считается выполненной при условии полной сдачи Подрядчиком Работ Заказчику в точном соответствии требованиям, указанным в приложениях к настоящему Договору.

Однако, по состоянию на 20 мая 2023 года работы Подрядчиком не завершены.

Направив гарантийное письмо, по дефектному акту от 17 мая 2023 года, Подрядчик, тем самым, признал наличие недостатков в работе.

В соответствии с пунктом 5.3 Договора Подрядчик гарантийным письмом от 30 мая 2023 года гарантировал устранение недостатков и завершение работ, указанных в дефектном акте, в срок до 20 июня 2023 года.

Однако, до указанного срока работы Заказчику не сданы.

Таким образом, принятые на себя обязательства по завершению строительства в срок до 20 мая 2023 года, с учетом выполнения обязанности по устранению дефектов в течении 10 дней, как предусмотрено договором, Подрядчиком не исполнены, что ТОО «DBK-Engineering» не оспорено.

С учетом ненадлежащего исполнения и неоднократного срыва Подрядчиком сроков выполнения графика работ, договор Заказчиком расторгнут с 14 июня 2023 года, со ссылкой подпункт 1) пункта 9.3 Договора.

Судом также учтено, что истец фактически, не оспаривая наличие основания для расторжения договора, спорил против порядка расторжения.

Давая оценку доводам истца в части нарушения сроков по причине введения чрезвычайного положения на территории Казахстана в условиях пандемии COVID-19, внесения корректировок в сметную стоимость, январских событий, суд указал, что данные обстоятельства ответчиком были приняты во внимание, вследствие чего, заключены дополнительные соглашения.

Однако, истец принятые обязательства, с учетом продления сроков исполнения договора, по завершению строительства проблемного объекта в срок до 20 мая 2023 года, не исполнил.

Названные им объективные причины неоднократного срыва сроков выполнения графика работ, суд признал несостоятельными и учел, что за неисполнение подрядчиком обязательства в связи с отставанием от графика

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

подрядчик привлечен к имущественной ответственности в виде неустойки на сумму 4 572 177 тенге.

Судом так же установлено, что срок действия договора до 31 декабря 2020 года и данное условие на протяжении всего срока исполнения корректировке не подвергалось, осталось неизменным.

При таких обстоятельствах, коллегия считает, что суд отказал ТОО «DBK-Engineering» в удовлетворении иска о признании расторжения договора в одностороннем порядке незаконным и его отмене, обоснованно и решение суда в этой части подлежит оставлению без изменения, а доводы жалобы истца, без удовлетворения.

Вместе с тем, разрешая иск ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы», суд не усмотрел оснований для признания ТОО «DBK-Engineering» недобросовестным участником государственных закупок на том основании, что Подрядчиком выполнены работы на сумму 6 858 578 546,00 тенге, что составляет 93% от общей суммы договора, то есть договор исполнен в большей его части.

Указанные выводы суда первой инстанции коллегия считает не соответствующими материалам дела и нормам права по следующим основаниям.

Пунктом 23 статьи 43 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» установлено, что договор о государственных закупках считается исполненным при условии полного выполнения заказчиком и поставщиком принятых обязательств по указанному договору.

Подпунктом 3) пункта 4 статьи 12 Закона определено, что 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.

Первоначальный срок сдачи Объекта в эксплуатацию по Договору – до 31 декабря 2020 года.

Однако, Подрядчик, по причине слабого темпа строительства к указанному сроку, Объект в эксплуатацию не сдал.

Вступившим в законную силу решением СМЭС города Астаны от 09 июля 2021 года с ТОО «DBK-Engineering» взыскана неустойка в размере 4 572 176 тенге.

Окончательный срок сдачи Объекта в соответствии с Графиком производства работ до 20 мая 2023 года со 100% готовностью.

Между тем, и к этому сроку Объект Подрядчиком не сдан, а работы выполнены на 93%.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

Факт нарушения темпа строительства подтверждается письмами с техническим надзором ТОО «KristallStroy» направленными в адрес Заказчика, а также представленной по делу перпиской сторон за 2020 -2023 годы.

В этой связи, заслуживают внимание доводы жалобы ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» о том, что, неисполнение Подрядчиком вышеуказанных договорных обязательств, повлекло социальное напряжение и недовольство дольщиков ЖК «Айсанам De luxe», признанного проблемным объектом жилищного строительства и рекомендованного уполномоченной организации для завершения строительства.

Хотя уполномоченной организацией приняты исчерпывающие меры для создания условий, позволяющих Подрядчику исполнить договорные обязательства надлежащим образом, ввиду некачественного выполнения им строительно-монтажных работх на Объекте в настоящее время в СМЭС города Астана рассматривается гражданское дело по иску ТОО «Елорда құрылыс компаниясы» к ТОО «DBK-Engineering» о взыскании суммы ущерба по дефектам в размере 63 697 231 тенге, выявленных на основании результатов технического обследования надежности и устойчивости Объекта строительства, выполненной ТОО «Республиканский Учебный Центр «ПАРАСАТ»» от 6 июля 2023 года.

Согласно статьи 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 поставщик отвечает за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины. Поставщик признается невиновным, если докажет, что он принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

В подтверждение своей невиновности, достоверных и допустимых доказательств, в порядке статей 72, 73 ГПК суду истцом не представлено.

Однако, суд первой инстанции данные нормы гражданского законодательства и Закона не применил и не дал надлежащую правовую оценку всем обстоятельствам дела в совокупности с представленными сторонами доказательствами.

В связи с чем, доводы стороны истца, в силу пункта 4 статьи 12 Закона, основанием к отказу в удовлетворении иска не являются.

При таких обстоятельствах коллегия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы ТОО «Елорда құрылыс компаниясы».

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Таткеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нурабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

На основании изложенного, а также учитывая, что по делу не требуется сбор дополнительных доказательств, коллегия считает, что решение в части отказа в удовлетворении иска ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» подлежит отмене, с вынесением нового решения о признании ТОО «DBK-Engineering» недобросовестным участником государственных закупок.

В соответствии с требованиями статьи 109 ГПК с ТОО «DBK-Engineering» подлежат взысканию судебные расходы по оплате государственной пошлины в размере 1 725 тенге в пользу Республиканского бюджета.

В остальной части решение следует оставить без изменения, апелляционную жалобу ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» –удовлетворить, апелляционную жалобу ТОО «DBK-Engineering» оставить без удовлетворения.

Руководствуясь статьями 423, п.3) ст. 424, п.1) ст. 425, ст.431 ГПК, судебная коллегия,

ПОСТАНОВИЛА:

Решение специализированного межрайонного экономического суда города Астаны от 22 сентября 2023 года по данному делу изменить.

В части отказа в удовлетворении иска ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» - отменить и вынести новое решение.

Признать ТОО «DBK-Engineering» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с ТОО «DBK-Engineering» в пользу Республиканского бюджета судебные расходы по оплате государственной пошлины в размере 1 725 (одна тысяча семьсот двадцать пять) тенге.

В остальной части решение оставить без изменения.

Апелляционную жалобу ТОО «Елорда Құрылыс Компаниясы» – удовлетворить.

Апелляционную жалобу ТОО «DBK-Engineering» оставить без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня оглашения и может быть обжаловано с соблюдением требований статей 434-437 ГПК РК, в течении шести месяцев, в Верховный Суд Республики Казахстан.

Председательствующий Таткеева К.К.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023

Документ подписан: Нурабай С. К., 28.11.2023

Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

Судьи Нурабай С.К.

Мирзоян Т.Ю.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Татқеева К. К., 29.11.2023
Документ подписан: Нұрабай С. К., 28.11.2023
Документ подписан: Мирзоян Т. Ю., 28.11.2023

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