КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л.У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Ә., 03.08.2023

№7599-23-00-2а/5262

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

24 июля 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 Тумаева Е.Е., представителей ответчика Сереханова Б.Б., Кусаинова Е.Ш.

рассмотрев в открытом судебном заседании посредством мобильной видеоконференцсвязи (с использованием мессенджера Whatsapp) гражданское дело по иску государственного коммунального предприятия на праве хозяйственного ведения «Алматы Су» Управления энергетики и водоснабжения города Алматы к товариществу с ограниченной ответственностью «Передвижная механизированная колонна-602» о признании недобросовестным участником государственных закупок и о взыскании неустойки,

поступившее по апелляционной жалобе истца на решение специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 13 марта 2023 года,

У С Т А Н О В И Л:

Государственное коммунальное предприятие на праве хозяйственного ведения «Алматы Су» Управления энергетики и водоснабжения города Алматы (далее – Предприятие, заказчик) обратился в суд с иском к товариществу с ограниченной ответственностью «Передвижная механизированная колонна-602» (далее – ТОО «ПМК-602», подрядчик) о признании недобросовестным участником государственных закупок и о взыскании неустойки.

Решением специализированного межрайонного экономического суда города Алматы от 13 марта 2023 года иск удовлетворен частично, с ТОО «ПМК-602» в пользу ГКП на ПХВ «Алматы Су» Управления энергетики и водоснабжения города Алматы взыскана неустойка в размере 1 145 510 тенге и судебные расходы в размере 34 365 тенге, в удовлетворении остальной части иска отказано.

Не согласившись с решением суда, Предприятие подал апелляционную жалобу, в которой просит решение суда изменить, в части отказа в удовлетворения иска о признания поставщика недобросовестным поставщиком - решение суда отменить, в отмененной части вынести новое

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л.У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

решение об удовлетворении иска и признать ТОО «ПМК-602» недобросовестным поставщиком государственных закупок, в остальной части решение суда первой инстанции оставить - без изменения. Указано, что судом при вынесении судебного акта нарушены нормы материального и процессуального права, что в свою очередь влечет изменение состоявшегося судебного акта.

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

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 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 частичную 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.

Согласно статье 616 Гражданского кодекса Республики Казахстан

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

(далее – ГК), по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы). Работа выполняется за риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательными актами или договором.

В соответствии со статьей 620 ГК, в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

В силу статьи 628 ГК, подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Так, из материалов дела следует, что 07 июля 2022 года между заказчиком ГКП на ПХВ «Алматы Су» Управления энергетики и водоснабжения города Алматы и подрядчиком ТОО «ПМК-602» и подрядчиком заключен договор о государственных закупках работ в сфере строительства № 561, где 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 (ые) работу (ы) и оплатить за нее на условиях настоящего договора при условии надлежащего исполнения подрядчиком своих обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 2.3 договора, перечисленные ниже документы и условия, оговоренные в них, образуют данный договор и считаются его неотъемлемой частью, а именно: настоящий договор; перечень лотов и условия выполнения работ (приложение 1); техническая спецификация (приложение 2).

Общая сумма договора определяется приложением 1 к договору и составляет 42 426 306.27 тенге.

Пунктами 5.2-5.4 договора предусмотрено, что работы, выполняемые в рамках настоящего договора, должны соответствовать или быть выше стандартов, указанных в технической спецификации и (или) проектно-сметной документации.

Если результаты выполненных работ при проверке будут признаны не соответствующими требованиям технической спецификации и (или) проектно-сметной документации (приложение 2 к Договору), подрядчик принимает меры по устранению несоответствий требованиям технической

7599-23-3-2/5251

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л.У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

спецификации и (или) проектно-сметной документации, без каких-либо дополнительных затрат со стороны заказчика, в течение 5 календарных дней с момента проверки.

При проверке работ на соответствие технической спецификации и (или) проектно-сметной документации инспекторам заказчика будут предоставлены все необходимые средства и оказано содействие, включая доступ к чертежам и производственной информации, без каких- либо дополнительных затрат со стороны заказчика.

Из пункта 6.1 договора следует, что работа считается выполненной при условии полной сдачи подрядчиком работ заказчику в точном соответствии требованиям, указанным в приложениях к настоящему договору.

По условиям договора сторонами определен срок выполнения работ, в частности, в течение 3 (трех) месяцев с момента получения уведомления о начале строительно-монтажных работ в УГК г. Алматы.

Согласно приложению №1 вид работы: реконструкция водопроводных сетей. Водопроводная сеть по ул. Свердлова от дома No1 до ул. Физули в Турксибском районе, города Алматы (ДВС-182).

Из технической спецификации следует, что посадка деревьев, кустарников (трав) должно выполняться в соответствии «Правилами содержания и защиты зеленых насаждений города Алматы».

Получить согласование компенсационной посадки зеленых насаждений с уполномоченным органом Акимата г. Алматы.

Получить разрешение на эмиссии в окружающую среду для объектов IV категории.

Необходимым условием для принятия работ заказчиком является наличие: Подписанных: Акт приемки выполненных строительно-монтажных работ (форма №2), справка о стоимости выполненных работ (форма №3), акт приемки в эксплуатацию после капитального ремонта, исполнительная съемка построенных сетей зарегистрировать в УГПиУ г. Алматы.

Вместе с тем, в условиях технической спецификации предусмотрено, что в соответствии с Законом Республики Казахстан от 16 июля 2001 года № 242 «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан» и Законом Республики Казахстан от 16 мая 2014 года № 202-V ЗРК "О разрешениях и уведомлениях", подрядчик обязан оформить уведомление о начале строительно-монтажных работ в УГК г.Алматы и в районных акиматах самостоятельно. Подрядчик предоставляет гарантию заказчику на эксплуатацию сроком на 36 месяцев.

7599-23-3-2/5251

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

Вышеуказанный договор сторонами подписан и на основании указанного договора установлены права и обязанности сторон.

Как установлено в суде, изменений либо дополнений в договор, сторонами по срокам выполнения работ не вносили.

Мероприятие по реконструкции водопроводных сетей по ул. Свердлова по ул. Свердлова от дома №1 до ул. Физули в Турксибском районе города Алматы включено в инвестиционную программу Предприятия за 2022 год.

Из материалов дела следует, что согласно талону о приеме уведомления о начале или прекращении осуществления деятельности или определенных действий по вышеуказанному объекту, начало строительства: 03 августа 2022 года, срок ввода в эксплуатацию: 03 ноября 2022 года включительно.

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

Коллегией установлено, что заказчиком в связи с ненадлежащим исполнением договорных обязательств, в адрес подрядчика направлены претензионные письма от 09 сентября, 14, 27 октября и 01 декабря 2022 года, однако подрядчиком условия договора не выполнены.

В соответствии с требованиями статей 72-73 ГПК, подрядчиком не представлены суду доказательства выполнения им работ, не представил доказательства осуществления входного контроля, принятия мер по своевременному уведомлению заказчика о необходимости приостановления договора либо внесения соответствующих корректировок в ПСД.

Доводы ответчика о том, что подрядчик до получения талона (разрешение) на проведение СМР по объекту направлял письма в соответствующие службы о согласовании проектной документации с соответствующими инженерными службами, и для согласован одного рабочего проекта уходило около одного месяца времени с каждой службой, что негативно отразилось па проведение СМР и срыву срока строительства, суд не может принять во внимание, поскольку при заключении договора со стороны подрядчика по условиям договора не имелись замечания, дополнения в части сроков выполнения работ, подрядчик знал о характере работы, условий технической спецификации, в связи с чем, обязан был выполнить работы в сроки предусмотренные договором.

Из акта обследования на 24 февраля 2023года составленного комиссией в лице Главного специалиста по техническому надзору отдела

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 04.08.2023

капитального строительства управления капитального строительства и реконструкции департамента капитального строительства, ведущего инженера по техническому надзору отдела капитального строительства управления капитального строительства и реконструкции департамента капитального строительства и инженера Турксибского РЭУ департамента водопроводных сетей по объекту «Реконструкция водопроводных сетей. Водопроводная сеть по улице Свердлова, от дома № 1 до улицы Физули в Турксибском районе, города Алматы» следует, что на объекте подрядной организацией строительно-монтажные работы не велись.

Данные обстоятельства подтверждаются фотосъемками сделанной комиссией.

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.

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.

Судом первой инстанции установлено, что на сегодняшний день подрядчиком строительно-монтажные работы по реконструкции водопроводных сетей на Объекте по договору не выполнены, при этом, ему надлежало их выполнять по рабочему проекту, разработанному товариществом с ограниченной ответственностью «Дизайн Проект Азия» и получившему положительное заключение товарищества с ограниченной ответственностью «Тандем Эксперт» 30 декабря 2020 года за №ТЭ-0143/20.

Суд первой инстанции пришел к противоречивому выводу, что подрядчиком принимались все зависящие от него меры для надлежащего исполнения своих договорных обязательств, ввиду чего, по мнению суда, его вина в их неисполнении отсутствует, однако суд первой инстанции, установив факт неисполнении подрядчиком своих договорных обязательств, считая, что подрядчик ненадлежаще исполнил договорные обязательства, взыскал неустойку.

В данном случае, суд первой инстанции, при отсутствии вины подрядчика, не должен был привлекать к ответственности, взыскивать

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

неустойку.

Суд апелляционной инстанции считает ошибочными выводы суда первой инстанции об отсутствии вины подрядчика, поскольку в соответствии с пунктом 48 приказа Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 26 февраля 2018 года № 135, проекты наружных инженерных сетей и сооружений, разработанные в соответствии с выданными поставщиками услуг по инженерному и коммунальному обеспечению техническими условиями, не подлежат согласованию с поставщиками услуг по инженерному и коммунальному обеспечению.

Неисполнение мероприятий утвержденной инвестиционной программы, учтенных в тарифе, в частности, не своевременная реконструкция водопроводных сетей по ул. Свердлова от дома №1 до ул. Физули в Турксибском районе города Алматы подрядной организацией ТОО «ПМК-602» согласно пункту 220 Правил формирования тарифов (далее - Правила), утвержденных приказом Министра национальной экономики от 19 ноября 2019 года №90, привели к нарушению законодательства РК о естественных монополиях, что является негативными последствиями для заказчика.

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 не наступило, в связи с чем, считает, что требования заказчика обоснованные.

В связи с установленными в суде апелляционной инстанции обстоятельствами, коллегия считает необходимым решение суда изменить, в части отказа в удовлетворения иска о признания поставщика недобросовестным поставщиком решение суда первой инстанции отменить, в отмененной части вынести новое решение об удовлетворении иска и признать ТОО «Передвижная механизированная колонна-602» недобросовестным поставщиком государственных закупок, в остальной части решение суда первой инстанции оставить - без изменения.

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 13 марта 2023 года по данному гражданскому делу изменить, отменить в части отказа в удовлетворении иска о признании

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л.У., 04.08.2023

Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023

Документ подписан: Рахимджанова Г. Ә., 03.08.2023

недобросовестным участником государственных закупок и вынести в данной части новое решение об удовлетворении иска.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «Передвижная механизированная колонна-602» недобросовестным участником государственных закупок.

В остальной части решение суда оставить без изменения.

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.

КОПИЯ/КӨШІРМЕ

Документ подписан: Кушербаева Л. У., 04.08.2023
Документ подписан: Жексембинова О. О., 03.08.2023
Документ подписан: Рахимджанова Г. Э., 03.08.2023

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

7599-23-3-2/5251