Р Е Ш Е Н И Е
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

14 октября 2024 года №1112-24-00-2/2243 город Кокшетау

Специализированный межрайонный экономический суд Акмолинской области в составе:
председательствующего судьи Нургалиевой Г.И.,
при секретаре судебного заседания Хамитове Ж.С.,
рассмотрел в открытом судебном заседании гражданское дело по иску

ИСТЕЦ:
государственное учреждение «Управление строительства, архитектуры и градостроительства Акмолинской области»

ОТВЕТЧИК:
товарищество с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Ер-Канат Сервис»

ТРЕБОВАНИЯ ПО ИСКУ:
1.о признании недобросовестным участником государственных закупок
2.о взыскании аванса

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
представитель истца Келисов Р.К.
представитель ответчика Дарбеков А.М.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

16 июля 2021 года между государственным учреждением «Управление строительства, архитектуры и градостроительства Акмолинской области» (далее - Заказчик) и товариществом с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Ер-Канат Сервис» (далее - Подрядчик) заключен Договор о государственных закупках услуг №2021-93, по условиям которого Подрядчик обязуется выполнить работы согласно условиям, требованиям и по ценам, указанным в приложениях к настоящему Договору, являющихся неотъемлемой его частью, а Заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить за

нее на условиях настоящего Договора при условии надлежащего исполнения Подрядчиком своих обязательств по Договору: по специфике 086-015-431 «Строительство школы на 80 мест в селе Буланды, по улице Б.Момышулы №65, района Биржан сал, Акмолинской области» (далее - Договор).

Сумма Договора составила 678 656 381,76 тенге.

Согласно Приложению №1 к Договору на 2021 год - сумма составила 700 тенге, на 2022 год - сумма составила 678 654 735,36 тенге, на 2023 года - сумма составила 946,40 тенге.

Обеспечение ответчиком внесено 22 июля 2021 года в размере 231 тенге.

Договор зарегистрирован в органах казначейства 22 июля 2021 года.

В соответствии с Приложением №1 к Договору срок исполнения 8 месяцев со дня получения Подрядчиком талона о приеме уведомления о начале или прекращения осуществления действий, согласно графику производства работ соответствующий объему финансирования из бюджета который является неотъемлемой частью договора.

Срок действия Договора 31 декабря 2023 год.

17 августа 2021 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №1 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2021 год – 23 864 285,72 тенге;
- на 2022 года – 654 791 150,04 тенге;
- на 2023 год – 946 тенге.

20 декабря 2021 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №3 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2021 год – 14 366 185,72 тенге;
- на 2022 года – 664 289 250,04 тенге;
- на 2023 год – 946 тенге.

28 февраля 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №4 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2021 год – 14 366 185,72 тенге;
- на 2022 года – 382 126 804,68 тенге;
- на 2023 год – 282 163 391,36 тенге.

28 февраля 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №5 к Договору в соответствии с изменением источника финансирования.

21 апреля 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №6 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2021 год – 14 366 185,72 тенге;
- на 2022 года – 323 466 804,68 тенге;
- на 2023 год – 340 823 391,36 тенге.

19 июля 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №7 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

24 августа 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №8 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

28 сентября 2022 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №9 к Договору увеличена сумма на 1 009 984 478,92 тенге:

- на 2021 год – 14 366 185,72 тенге;
- на 2022 года – 131 052 450,76 тенге;
- на 2023 год – 864 565 842,44 тенге.

25 января 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №10 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2022 год – 613 767 585,01 тенге;
- на 2023 года – 250 798 257,43 тенге;
- на 2024 год – 131 052 450,76 тенге.

Срок действия Договора 31 декабря 2024 года.

21 февраля 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №11 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2022 год – 131 052 450,76 тенге;
- на 2023 года – 613 767 585,01 тенге;
- на 2024 год – 250 798 257,43 тенге.

9 августа 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №12 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

16 августа 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №13 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

22 сентября 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №14 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

27 октября 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №15 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

20 ноября 2023 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №16 к Договору о внесении изменений сумм:

- на 2021 год – 14 366 185,72 тенге;
- на 2022 год – 131 052 450,76 тенге;
- на 2023 года – 307 789 194,76 тенге;
- на 2024 год – 556 776 647,68 тенге.

29 марта 2024 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №17 к Договору в соответствии с продлением многолетнего договора на следующий финансовый год при неизменности сумм по годам.

17 мая 2024 года между сторонами заключено дополнительное соглашение №18 к Договору в соответствии с изменением реквизитов.

Заказчиком Подрядчику были оплачены следующие суммы:

- счет к оплате №2710251/21-785 от 28 сентября 2021 года на сумму 7 000 000 тенге;
- счет к оплате №2710251/21-1298 от 21 декабря 2021 года на сумму 502 000 тенге;
- счет к оплате №2710251/21-1092 от 29 ноября 2021 года на сумму

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

2 704 900 тенге;

- счет к оплате №2880502/22-811 от 2 сентября 2022 года на сумму 16 414 409,36 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-616 от 11 июля 2023 года на сумму 11 981 169,62 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-615 от 11 июля 2023 года на сумму 43 072 174,76 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-807 от 11 августа 2023 года на сумму 49 573 715,17 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-806 от 16 августа 2023 года на сумму 40 054 506,80 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-1030 от 25 сентября 2023 года на сумму 18 812 458,70 тенге;

- счет к оплате №288/0502/23-1030 от 25 сентября 2023 года на сумму 17 522 773,10 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-1278 от 6 ноября 2023 года на сумму 17 964 427,28 тенге.

Заказчиком Подрядчику был выдан аванс:

- счет к оплате №2710251/21-724 от 20 сентября 2021 года на сумму 4 159 285,72 тенге;

- счет к оплате №2880502/22-140 от 10 марта 2022 года на сумму 114 638 041,40 тенге;

- счет к оплате №2880502/23-281 от 24 апреля 2023 года на сумму 108 807 969,33 тенге;

- счет к оплате №2880502/24-523 от 29 мая 2024 года на сумму 75 239 477,23 тенге.

Между сторонами подписаны следующие справки:

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за сентябрь 2021 год на сумму 10 000 000 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за ноябрь 2021 год на сумму 4 366 185,72 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за август 2022 год на сумму 23 449 156,23 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за июль 2023 год на сумму 64 286 828 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за июль 2023 год на сумму 17 882 342,72 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за август 2023 год на сумму 57 220 724 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за август 2023 год на сумму 26 874 941 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за август 2023 год на сумму 70 819 593,10 тенге;

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за сентябрь 2023 год на сумму 25 032 533 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за октябрь 2023 год на сумму 25 663 467,54 тенге;

- справка о стоимости выполненных работ и затрат за апрель 2024 год на сумму минус 6 851 990 тенге.

21 июня 2024 года Заказчик в адрес Подрядчика направил уведомление о расторжении Договора.

24 июля 2024 года Договор расторгнут.

Согласно справке выполненных работ сумма исполненных обязательств составила 319 543 781,31 тенге, соответственно сумма неисполненных обязательств составила 690 440 697,61 тенге (сумма Договора 1 009 984 478,92 тенге – суммы исполненных обязательств 319 543 781,31 тенге).

Согласно акту сверки взаимных расчетов за период с 1 января 2024 года по 1 июля 2024 года сумма неотработанного аванса составила 208 903 527,16 тенге.

Истец обратился в суд с иском о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок и взыскании суммы необработанного аванса в размере 208 903 527,16 тенге, мотивируя свои требования тем, что ответчик должным образом не исполняет свои обязательства по Договору.

Ответчик в отзыве с иском не согласился, указав, что в процессе строительно-монтажных работ Подрядчик столкнулся с рядом препятствий (проблем), не предусмотренных проектно-сметной документацией, которые он не мог предвидеть, также как и Заказчик. В частности: все непредвиденные обстоятельства доводились до сведения Заказчика в письменном виде. 01 марта 2024 года Заказчиком было проведено техническое совещание, на котором были обсуждены проблемные вопросы при строительстве Объекта, с принятием соответствующих решений, которые до настоящего времени остались не решенными Заказчиком. Согласование указанных изменений привели к задержке строительства в целом и отставанию от графика производства работ, что несомненно отразилось на сроках строительства Объекта. Подрядчик принял все возможные меры для надлежащего исполнения Договора. Однако, в связи с недостатками проектно-сметной документации, которые пришлось устранять в ходе производства строительно-монтажных работ Подрядчик не успел в срок исполнить обязательства по Договору. Кроме того, в отношении Ответчика решением Специализированного межрайонного экономического суда Кызылординской области введена процедура реабилитации в связи, с чем просит прекратить гражданское дело.

Представитель истца на судебном заседании просили удовлетворить исковые требования, ссылаясь на доводы изложенные в иске.

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

Представитель ответчика на предыдущем судебном заседании просил отказать в удовлетворении иска, ссылаясь на доводы, изложенные в отзыве.

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

Требование №1

В силу статьи 349 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК), под нарушением обязательства понимается его неисполнение, либо исполнение ненадлежащим образом (несвоевременное, с недостатками товаров, услуг и работ, с нарушением других условий, определенных содержанием обязательств) - ненадлежащее исполнение. Привлечение должника к ответственности за нарушение обязательства, производится по требованию кредитора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 359 ГК, должник отвечает за неисполнение и ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Должник признается невиновным, если докажет, что он принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

Согласно статье 12 Закона Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года № 434-V «О государственных закупках» (далее - Закон) реестр недобросовестных участников государственных закупок представляет собой перечень, в том числе согласно подпункту 3 пункта 4 данной статьи - 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 предусмотрено, что договор о государственных закупках считается исполненным при условии полного выполнения заказчиком и поставщиком принятых обязательств по указанному договору.

Так, 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.

Из предоставленных материалов следует, что на момент рассмотрения дела Подрядчиком обязательства по Договору не исполнены, обратного суду не доказано.

Договор расторгнут в одностороннем порядке 24 июля 2024 года за неоднократный срыв срока выполнения работ. Причина расторжения: строительство объекта ведется крайне слабыми темпами, что ставит под угрозу ввод социально-важного объекта в срок. Этапы работ указанные в графике просрочены.

На момент рассмотрения дела расторжение договора не признано

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

недействительным.

Заказчик, учитывая социальную значимость объекта, убедившись в невозможности выполнения Подрядчиком работ до истечения установленного срока, принял решение о расторжении Договора.

Срок обращения в суд с иском о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок необходимо исчислять с 24 июля 2024 года

В соответствие с пунктом 8 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан №4 от 21 апреля 2022 года «О применении судами законодательства о государственных закупках», при рассмотрении исков о признании поставщиков, не исполнивших либо ненадлежащим образом исполнивших свои обязательства по заключенным с ними договорам о государственных закупках, недобросовестными 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).

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.

В случае ненадлежащего исполнения Договора Заказчик несет дополнительные расходы на завершение строительства и восстановление утраченных сроков. Задержка строительства Объекта влияет на местное население, имеются недовольства среди родителей и жителей. Задержка с вводом школы в эксплуатацию негативно сказывается на доступности образования для детей. Школа является центром социальной жизни, и ее отсутствие может нарушить привычный уклад жизни в районе.

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

В силу статьи 10 ГК, предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан, кандасов и юридических лиц, направленная на получение чистого дохода путем использования имущества, производства, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, основанная на праве частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения или оперативного управления государственного предприятия (государственное предпринимательство).

Ответчик, осуществляя предпринимательскую деятельность, принял связанные с этим риски, участвовал в конкурсе, стал его победителем и подписал договор, следовательно, обязан был исполнить обязательства по договору.

При изложенных обстоятельствах, учитывая ненадлежащее исполнение ответчиком принятых обязательств по договору, суд пришел к выводу об удовлетворении требования.

Требование №2

В силу статьи 272 ГК обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства.

В соответствии со статьей 616 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.

Согласно справке выполненных работ, акта сверки взаимных расчетов ха период с 1 января 2024 года по 1 июля 2024 года представленной представителем истца следует, что сумма неотработанного аванса составила 208 903 527, 16 тенге.

Доказательств обратного ответчиком не представлено.

Учитывая, что сумма аванса не освоена Подрядчиком, работы на упомянутую выше сумму, так и не выполнены, и не приняты Заказчиком, суд находит требования истца о взыскании суммы в размере 208 903 527,16 тенге обоснованными и подлежащими удовлетворению.

Доводы ответчика о прекращении производства по делу, поскольку имеется решение Специализированного межрайонного экономического суда Кызылординской области от 1 марта 2024 года о применения реабилитационной процедуры в отношении ответчика в связи с чем истцу необходимо предъявить требование к должнику в пределах процедуры реабилитации, суд считает несостоятельными и подлежащими отклонению по следующим основаниям.

Согласно подпункту 3) пункту 1 статьи 50 Закона Республики Казахстан от 7 марта 2014 года № 176-V «О реабилитации и банкротстве»

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

любые требования кредиторов к должнику могут быть предъявлены только в пределах процедур реабилитации или банкротства, предусмотренных настоящим Законом, за исключением требований по исполнению гарантий и поручительств третьими лицами, а также обращения взыскания на предмет залога в случаях, когда залогодателем выступают третьи лица.

Как следует из материалов дела, истец просит взыскать с ответчика сумму неотработанного аванса в размере 208 903 527,16 тенге.

Сумма не является обязательством, подлежащим реабилитации, что позволяет истцу предъявить иск. Истец имеет право на защиту своих интересов и может обратиться в суд с вышеуказанным требованием, не дожидаясь процедуры реабилитации. Кроме того, взыскание суммы не нарушает условия реабилитации и не создает дополнительных рисков для ответчика.

В связи с чем требование истца о взыскании суммы необработанного аванса в размере 208 903 527,16 тенге подлежит удовлетворению.

При изложенных обстоятельствах, учитывая ненадлежащее исполнение ответчиком принятых обязательств по договору, суд пришел к выводу об удовлетворении иска в полном объеме.

В порядке статьи 117 Гражданского процессуального кодекса Республик Казахстан (далее - ГПК) подлежит взысканию с ответчика в доход государства государственная пошлина от уплаты, которой истец освобожден.

РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:

Руководствуясь статьями 117, 223 - 226, 240, 243, 403 ГПК, суд

РЕШИЛ:

Иск государственного учреждения «Управление строительства, архитектуры и градостроительства Акмолинской области» к товариществу с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Ер-Канат Сервис» о признании недобросовестным участником государственных закупок и взыскании суммы - удовлетворить.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Ер-Канат Сервис» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «Строительная компания «Ер-Канат Сервис» в пользу государственного учреждения «Управление строительства, архитектуры и градостроительства Акмолинской области» сумму в размере 208 903 527 (двести восемь миллионов девятьсот три тысячи пятьсот двадцать семь) тенге 16 (шестнадцать) тиын.

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024

«Строительная компания «Ер-Канат Сервис» в доход государства государственную пошлину в размере 6 268 952 (шесть миллионов двести шестьдесят восемь тысяч девятьсот пятьдесят два) тенге.

На решение может быть подана апелляционная жалоба и (или) принесено ходатайство прокурором с соблюдением требований статей 403, 404 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан в судебную коллегию по гражданским делам Акмолинского областного суда через Специализированный межрайонный экономический суд Акмолинской области в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме.

Судья **Нургалиева Г.И.**

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 21.10.2024