Р Е Ш Е Н И Е
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

8 ноября 2024 года №1112-24-00-2/2998 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 «Аппарат акима города Атбасар Атбасарского района»

ОТВЕТЧИК:
товарищество с ограниченной ответственностью «EMAR company»

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

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
прокурор Шалхабанова И.Т.
представитель истца Пульног Д.Н.
представитель ответчика Тургунов Е.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

29 марта 2024 года между государственным учреждением «Аппарат акима города Атбасар Атбасарского района» (далее - Заказчик) и товариществом с ограниченной ответственностью «EMAR company» (далее - Исполнитель) заключен Договор о государственных закупках работ №54, по условиям которого Исполнитель 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 Проектировщиком/Исполнителем своих обязательств по Договору: по специфике 013-028-159 текущий ремонт улично дорожной сети города Атбасар в объеме 9 195 кв.м. (далее - Договор).

Сумма Договора составила 62 470 400,16 тенге.

Договор зарегистрирован в органах казначейства 18 июля 2024 года.

Обеспечение внесено Исполнителем 16 апреля 2024 года на сумму 1 874 112,01 тенге.

Согласно Приложению №1 к Договору срок исполнения с 1 мая по 31 августа 2024 года.

Согласно акту приемки выполненных работ №1 от 10 июля 2024 года работы выполнены в объеме 1 615 кв.м. на сумму 15 200 824 тенге.

22 июля 2024 года Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо, в котором сообщил, что в рамках утвержденной сметной документации к настоящему договору, работы по устройству покрытия из асфальтобетонных смесей не представляется возможным по следующим причинам: в сметной документации не предусмотрены виды работ по розливу битума; текущее покрытие по улице Лука Белаш имеет коллейности, трещины и деформации, на текущее покрытие устройство нового покрытия из асфальтобетонных смесей не представляется возможным так как объема асфальтобетонных смесей, предусмотренного в сметной документации недостаточно для проведения данного ремонта в связи с тем, что ямы, коллейности и прочие неровности создадут перерасход объема асфальтобетонных смесей. Производить устройство нового покрытия из асфальтобетона поверх старого покрытия из асфальтобетона является грубым нарушением ПР РК 218-29-2016 «Технические правила ремонта и содержания автомобильных дорог». Необходимо произвести корректировку сметной документации без изменения общей сметной стоимости в части:

- исключить виды работ по устройству покрытия из холодных асфальтобетонных смесей;
- включить виды работ по устройству выравниванию слоя из горячих асфальтобетонных смесей;
- исключить виды работ по устройству оснований из щебня;
- включить виды работ по ямочному ремонту отдельных участков;
- включить виды работ по розливу битума;
- включить в сметную документацию перевозку асфальтобетонных смесей.

30 июля 2024 года Заказчик в адрес Исполнителя направил уведомление о выполнении оставшегося объема 7 580 кв.м.

20 августа Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо о выполнении обязательств по Договору.

28 августа 2024 года Заказчик в адрес Исполнителя направил

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

уведомление о выполнении обязательств по Договору.

В ответе от 29 августа 2024 года на уведомление Заказчика, Исполнитель указал, что не представлена информация о местонахождении ремонтируемых участках, на участке по улице Лука Белаш производство работ в рамках предоставленной проектно-сметной документации невозможно. Ответчиком закуплен для производства работ материал, арендована техника. Просит предоставить соответствующую проектно-сметную документацию с указанием местонахождения участков с соответствующими действительности видами и объемами работ, пролонгировать срок исполнения договора. На данный момент в сметной документации отсутствуют ключевые виды работ, выполнение которых необходимо для соблюдения ПРРК и СНиП, такие как перевозка необходимых материалов, виды работ по розливу битума и исправлению профиля дорожных одежд.

10 октября 2024 года Договор расторгнут.

Истец обратился в суд с иском о признании ответчика недобросовестным участником государственных закупок и взыскании неустойки в размере 1 748 974,09 тенге, мотивируя свои требования тем, что ответчик должным образом не исполняет свои обязательства по Договору.

Ответчик в суд отзыв не представил.

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

Представитель ответчика на судебном заседании просил отказать в удовлетворении иска, пояснив, что работы по устройству покрытия из асфальтобетонных смесей невозможны без корректировки сметной документации.

Прокурором дано заключение об удовлетворении иска.

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.

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

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 5.7 Договора, Работа считается выполненной при условии полной сдачи Поставщиком Работ Заказчику в точном соответствии вышеуказанным требованиям Договора.

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

Договор расторгнут в одностороннем порядке 10 октября 2024 года за ненадлежащее исполнение Договора.

На момент рассмотрения дела расторжение договора не признано недействительным.

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

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

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

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.

Несвоевременное выполнение работ может привести к ухудшению состояния дорог, увеличению аварийности и затруднениями в движении транспорта, в случае затяжных ремонтов повышается вероятность появления дополнительных проблем с состоянием дорожного покрытия, ухудшается качество улично-дорожной сети, что может привести к дополнительным затратам на устранение новых повреждений, образующих в результате неотремонтированных участков.

Таким образом, неисполнение договора в данной сфере оказывает влияние на безопасность, экономику и функционирование городской инфраструктуры в целом, что является негативным последствием.

Доводы представителя ответчика о том, что работы по устройству покрытия из асфальтобетонных смесей невозможны без корректировки сметной документации несостоятельны по следующим причинам.

В процессе конкурсного отбора и оценки документов со стороны ответчика не было выявлено замечаний и нарушений, проект был признан соответствующим требованиям и стандартам. Все требования и условия, предусмотренные в проекте были понятны и учтены на стадии заключения Договора.

Подписание Договора обеими сторонами свидетельствует о том, что Исполнителем приняты на себя обязательства по выполнению работ согласно условий Договора. В том числе это подразумевает обязательство Исполнителя работать с утвержденной сметной документацией. Невозможность выполнения работ по указанной смете может быть признана результатом ненадлежащей подготовки со стороны ответчика, а не внешних факторов.

Если Договор подписан, и никаких существенных изменений или корректировок не были согласованы сторонами, то утверждение о необходимости корректировки сметной документации является необоснованным.

Подрядчик обязан исполнять условия Договора (пункт 2.1 Договора), в том виде, в котором они были утверждены и согласованы. На момент подписания Договора были согласованы все параметры сметной документации, в связи с чем ответчик не может ссылаться на внесение

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

изменений в смете не согласованных с Заказчиком.

Таким образом, предоставление доводов ответчика о необходимости корректировки сметной документации является попыткой перекладывания ответственности на Заказчика, тогда как все документы были утверждены и подписания в процессе заключения Договора.

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 соответствии со статьей 293 ГК неустойкой 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.

Согласно пункту 7.3 Договора, в случае просрочки сроков выполнения Работ, Заказчик удерживает (взыскивает) с Проектировщика/Исполнителя неустойку (штраф, пеню) в размере 0,1 % от общей суммы договора за каждый день просрочки в случае полного неисполнения Проектировщиком/Исполнителем обязательств либо удерживает (взыскивает) неустойку (штраф, пеню) в размере 0,1 % от суммы неисполненных обязательств за каждый день просрочки в случае ненадлежащего исполнения (частичного неисполнения) обязательств. При этом общая сумма неустойки (штрафа, пени) не должна превышать10 % от общей суммы Договора.

Расчет неустойки, представленный истцом:

62 470 400,16 тенге (сумма по Договору)- 15 200 824 тенге (сумма исполненных обязательств) = 47 269 576,16 тенге (сумма неисполненных обязательств).

37 дней (период с 1 сентября 2024 года по 8 октября 2024 года) *0,1%*47 269 576,16 тенге = 1 748 974,09 тенге.

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

При расчете неустойки истцом допущена ошибка в вычислении суммы неустойки (сумма неустойки составила 1 748 974,32 тенге, тогда как истец посчитал сумму неустойки в размере 1 748 974,09 тенге).

Суд не может самостоятельно увеличивать суммы указанные в просительной части иска.

Суд отмечает, что обстоятельства осознания ответчиком рисков, связанных с заключением договора, и способа его исполнения в том числе, должны учитываться до подписания договора, но не в момент исполнения обязательств по нему.

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

В порядке статьи 117 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 «Аппарат акима города Атбасар Атбасарского района» к товариществу с ограниченной ответственностью «EMAR company» о признании недобросовестным участником государственных закупок и взыскании неустойки – удовлетворить.

Признать товарищество с ограниченной ответственностью «EMAR company» недобросовестным участником государственных закупок.

Взыскать с товарищества с ограниченной ответственностью «EMAR company» в доход государства неустойку в размере 1 748 974 (один миллион семьсот сорок восемь тысяч девятьсот семьдесят четыре) тенге 09 (ноль девять) тиын, государственную пошлину в размере 54 315 (пятьдесят четыре тысячи триста пятнадцать) тенге 22 (двадцать два) тиын.

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.ё**

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

Документ подписан: Нургалиева Г. И., 11.11.2024

Дата вступления в законную силу: 12.12.2024, судья Нургалиева Г. И., 21.01.2025

1112-24-3-1/3050