Р Е Ш Е Н И Е
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

23 января 2020 года Дело 7527-19-00-2/7586 город Алматы

Специализированный межрайонный экономический суд города Алматы в составе:
председательствующего судьи Тургунбаева А.М..,
при секретаре судебного заседания Сураповой Ш.
рассмотрел в открытом судебном заседании гражданское дело по иску:

ИСТЕЦ:
Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff (Онофф)»

ОТВЕТЧИК:
Акционерное общество «Казахстан Коммерция»

ТРЕБОВАНИЕ ИСТЦА:
1) О взыскании оплаты за оказание услуг по договору
2) О взыскании неустойки

ИСТЕЦ ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
Акционерное общество «Казахстан Коммерция»

ОТВЕТЧИК ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff (Онофф)»

ТРЕБОВАНИЕ ИСТЦА ПО ВСТРЕЧНОМУ ИСКУ:
О взыскании суммы предоплаты

В СУДЕ УЧАСТВОВАЛИ:
представитель истца - Умаркулов И.С.
представитель ответчика - Шакетов Г.С.
специалист - Кураш Г.Г.

ОПИСАТЕЛЬНАЯ ЧАСТЬ:

10 августа 2018 года Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff» (далее - исполнитель) и Акционерное общество «Казахстан

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

Коммерция» (далее - заказчик) заключили договор на оказание услуг №10-08-2018г. (далее - договор).

По условиям договора заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательство по заданию заказчика оказать услугу рекламного характера.

Согласно Приложению №1 к Договору Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff» оказал услуги по следующим позициям:

- разработка рекламной концепций: коммуникационная платформа, первичная визуализация рекламной концепций (скетчи), разработка рекламного слогана, разработка сценария для видеоролика, разработка кей вижуала, для торговой марки «Salamsu».

Основной иск:

Общая стоимость услуг составила 2 500 000 тенге.

06 ноября 2018 года Истцом получен первый транш в размере 1 250 000 тенге.

В соответствии с подпунктом 2.2.2. пункта 2 Приложения №1 к Договору, второй транш в размере 1 250 000 тенге, Заказчик оплачивает Исполнителю в течение 10 рабочих дней с момента подписания акта выполненных работ.

06 ноября 2018 года, Истец предоставил Акт выполненных работ.

Однако, Ответчик до настоящего времени Акт выполненных работ не подписал. В этой связи, просит суд:

1. Взыскать оплату за оказанную услугу;
2. Взыскать неустойку.

Встречный иск:

ТОО «Onoff» должен был довести рекламную продукцию, так что ее можно было сдать в любые СМИ как готовый рекламный инструмент, который можно было редактировать или адаптировать для ее использования. Кроме того, ТОО «Onoff» получил неразумно и несправедливо предоплату за бесплатную презентацию. В этой связи, просит суд:

-взыскать сумму предоплаты.

Отзыв на встречный иск идентичен приведенным пояснениям.

Представитель истца Умаркулов И.С. требования поддержал и просил их удовлетворить.

Встречный иск не признал, поскольку передача готовой продукции к использованию в данном перечне не указывается.

Просил в удовлетворении встречного иска отказать.

Представитель ответчика Шакетов Г.С. в удовлетворении иска ТОО «Onoff» просил отказать, встречный иск АО «Казахстан Коммерция» удовлетворить в полном объеме.

Специалист Куреш Г.Г., в судебном заседании пояснил, что ТОО «Onoff» полностью исполнил принятые на себя обязательства по Договору, о чем тщательно и подробно отразил в своем заключении №227/НЗС-19 от 23.12.2019 года.

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТЬ:

В соответствии со статьей 272 Гражданского кодекса Республики Казахстан обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условии и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно статьи 273 Гражданского кодекса Республики Казахстан односторонний отказ от исполнения обязательств и одностороннее изменение его условий не допускается.

В соответствии со статьей 349 Гражданского кодекса Республики Казахстан под нарушением обязательства понимается его неисполнение либо исполнение ненадлежащим образом (несвоевременное, с недостатками товаров и работ, с нарушением других условий, определенных содержанием обязательства) – ненадлежащее исполнение.

В силу пункта 1 статьи 685 Гражданского кодекса Республики Казахстан, заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

По требованию №1 основного иска.

10 августа 2018 года Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff» и Акционерное общество «Казахстан Коммерция» заключили Договор на оказание услуг №10-08-2018 года.

Согласно п.1.5. Договора, услуги считаются оказанными надлежащим образом и принятые Заказчиком с даты подписания уполномоченными представителями обеих сторон Акта оказанных услуг который подписывается с заказчиком в течение пяти рабочих дней с даты получения, либо предоставляется письменный мотивированный отказ от приемки Услуг который должен быть представлен в течение пяти рабочих дней, с момента получения Акта оказанных услуг.

Истец предоставил Акт выполненных работ Ответчику.

Однако, Ответчик до настоящего времени не подписывает Акт выполненных работ.

Кроме того, письмо о мотивированном отказе предоставил 19 ноября 2018 года, когда следовало направить 14 ноября 2018 года.

Согласно п.2.1.3. Договора, заказчик обязуется принимать по Акту оказанных услуг оказанные исполнителем Услуги в порядке установленном Договором. В случае наличия замечаний в установленном Договором срок предоставлять мотивированный отказ от приемки Услуг с обоснованием отказа в подписаний Акта, но не позднее пяти рабочих дней после получения Акта оказанных услуг. В случае если мотивированного отказа в указанный срок не поступило, услуги считаются принятыми и оказанными в полной мере.

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

7527-19-3-1/8249

Судом установлено, что Истцом оказаны услуги по разработке рекламной концепций, а именно коммуникационная платформа, первичная визуализация рекламной концепции (скетчи), разработка рекламного слогана, разработка сценария для видеоролика, разработка кей вижуала.

В силу изложенного, основной иск по требованию №1 подлежит удовлетворению в полном объеме.

По требованию №2 основного иска:

В соответствии с п.5.2. Договора, в случае нарушения заказчиком сроков оплаты выставленных счетов более чем на пять рабочих дней, заказчик обязуется выплатить исполнителю неустойку в размере 0,1% от неоплаченной суммы за каждый рабочий день просрочки, но не более 5% от суммы просроченной задолженности.

Вместе с тем, в силу статьи 293 Гражданского кодекса Республики Казахстан неустойкой (штрафом, пеней) 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.

В соответствии со статьей 298 Гражданского кодекса Республики Казахстан, неустойка взыскивается за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства при наличии условий привлечения должника к ответственности за нарушение обязательства.

Согласно расчета, представленного Истцом сумма неустойки составляет 187 500 тенге.

В соответствии с пунктом 1 статьи 364 ГК РК, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника. Суд также уменьшает размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению.

Оценив расчет неустойки, ее соразмерность по не исполненному ответчиком обязательств по договору, период просрочки, суд считает возможным снизить заявленный истцом размер неустойки до 5% от суммы задолженности, что составляет 62 500 тенге. В остальной части требования о взыскании неустойки - отказать.

По встречному требованию ответчика.

Согласно заключению специалиста Товарищества с ограниченной ответственностью «Ассоциация независимых Экспертов и Оценщиков» от 23 декабря 2019 года №227/НЗС-19:

1.Рекламная концепция представленная «Onoff» (Онофф)» на конкурсной основе на тендер от 6 августа 2018-го года - полностью соответствует требованиям рынка рекламы и позволяет на этой основе

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

создавать аудиовизуальные варианты рекламы, а также из статичных кадров данной концепции можно легко создавать билборды, плакаты и другую рекламную продукцию.

1.Рекламная концепция представленная «Onoff» (Онофф)» 16 ноября 2018 года, согласно сравнительной таблице, так же соответствует требованиям рынка рекламы и позволяет режиссеру на этой основе создавать аудиовизуальные варианты рекламы. Так же как и в первом случае из статичных кадров данной концепции можно легко создавать билборды, плакаты и другую рекламную продукцию. Помимо этого вторая концепция дополнена изображением капли, в виде индикатора - батарейки. По замыслу авторов данный индикатор наполняемый энергией и слова про «РН-баланс» отражают в себе основную ценность воды Саламсу, как наполняющей потребителя зарядом энергии. Это является главным отличием, несущим основной смысл всей концепции. Остальные различия не являются принципиальными.

Эмблема в виде капли, отражающей некий заряд усиливает рекламную концепцию воды Саламсу, придавая товару энергетическую составляющую, второй, дополненной концепции этот элемент придает принципиальное отличие так как теперь отражает суть воды Саламсу, призванной «Заряжать энергией». На наш взгляд при увеличении данного элемента в размерах, с подачей изображаемого энергетического заряда в виде чередуемых штрихов как прозрачных и цветных полос энергии визуальный эффект будет еще более усилен.

2.Стоимость доработки «Onoff (Онофф)» индикатора в форме капли и надписи про РН-баланс, добавленных в рекламную концепцию от 16 ноября 2018 года - будет зависеть от ресурсов, времени и уровня специалистов, участвующих в разработке этого изображения.

3.В рекламной концепции «Onoff (Онофф)» от 16 ноября 2019 года имеются 8 (восемь) словесных выражений, предлагаемых в качестве рекламных слоганов, перечисленных в пункте 3 исследовательской части настоящего заключения специалиста, которые можно использовать в СМИ.

4.Тексты слов, указанные «Onoff (Онофф)» в рекламной концепции от 16 ноября 2019 года - не являются профессиональным сценарием для съемки короткометражного фильма. Данные тексты и рисунки представляют собой скетчи, на основе которых можно создать рекламный ролик. Для производства короткометражного художественного фильма требуется развернутый, детальный режиссерский сценарий, но который так же можно создать на основе скетчей предоставленных «Onoff (Онофф)». Тексты слов, указанные «Onoff (Онофф)» в рекламной концепции от 16 ноября 2019 года - не являются профессиональным сценарием для съемки короткометражного фильма, но съемка рекламного видеоролика по данным текстам и рисункам возможна.

5.Изображение в виде батарейки, в форме капли и слогана «Зарядись энергией!» - возможно отнести к эксклюзивному изображению при условии

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

отсутствия использования данного изображения и слогана в других рекламных концепциях.

Принимая во внимание заключение специалиста, суд приходит к выводу о том, что Товарищество с ограниченной ответственностью «Onoff» выполнило обязательства в полном объеме.

В связи с этим, встречное исковое требование Акционерного общества «Казахстан Коммерция» удовлетворению не подлежит.

Согласно статьям 109, 110 и 113 ГПК, стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, в том числе, по оплате помощи представителя в сумме 131 250 тенге (10% от удовлетворенной части иска), за проведение экспертизы в сумме 190 000 тенге и государственную пошлину в сумме 39 375 тенге.

<u>РЕЗОЛЮТИВНАЯ ЧАСТЬ:</u>

Руководствуясь статьями 223-226 ГПК, суд

РЕШИЛ:

Исковое заявление Товарищества с ограниченной ответственностью «Onoff» (Онофф) о взыскании оплаты за оказанные услуги и неустойки – удовлетворить частично.

Взыскать с Акционерного общества «Казахстан Коммерция» в пользу Товарищества с ограниченной ответственностью «Onoff (Онофф)» сумму оплаты за оказанные услуги в размере 1 250 000 (один миллион двести пятьдесят тысяч) тенге, неустойку в сумме 62 500 (шестьдесят две тысячи пятьсот) тенге, государственную пошлину в сумме 39 375 (тридцать девять тысяч триста семьдесят пять) тенге, представительские расходы в сумме 131 250 (сто тридцать одна тысяча двести пятьдесят) тенге и судебные расходы в сумме 190 00 (сто девяносто тысяч) тенге.

В остальной части иска в удовлетворении - отказать.

В удовлетворении исковых требований Акционерного общества «Казахстан Коммерция» к Товариществу с ограниченной ответственностью «Onoff» (Онофф)» о взыскании суммы предоплаты – отказать.

На решение могут быть поданы апелляционная жалоба сторонами и (или) ходатайство прокурором с соблюдением требований статей 403, 404 ГПК в судебную коллегию по гражданским делам Алматинского городского суда через специализированный межрайонный экономический суд г.Алматы в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме, а лицами, не участвовавшими в судебном разбирательстве, со дня направления им копии решения.

Судья **А.М. Тургунбаев**

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

7527-19-3-1/8249

Копия верна
Судья А.М. Тургунбаев
Справка: Решение не вступило в законную силу
Судья А.М. Тургунбаев

Документ подписан: Тургунбаев А. М., 30.01.2020

7527-19-3-1/8249