В Специализированный межрайонный экономический суд г. Алматы

Судье ………...

050008, г.Алматы, ул. Байзакова, 273 Б

8 (727) 333-10-70

020203@sud.kz

**от Ответчика: Индивидуального предпринимателя «………………..»**

в лице гр. ……………..

ИИН: ................

прож.: г. Алматы, ул. ............., д. ....., кв. 17.

**Представитель по доверенности:**

Саржанов Галымжан Турлыбекович

ИИН: 850722301036.

г. Алматы, Медеуский район,050002, пр. Жибек Жолы, д. 50, офис 202, БЦ Квартал.

info@zakonpravo.kz / [www.zakonpravo.kz](http://www.zakonpravo.kz)

+ 7 (708) 578 57 58.

**Отзыв на исковое заявление**

о взыскании задолженности в связи с невыполнением обязательств по сделке

В, Вашем производстве имеется гражданское дело № ……….., по иску ИП «……..» в лице гр. …………….. (далее - Истец) к ответчику ИП «……………..» в лице гр. …………….. (далее - Ответчик) о взыскании суммы задолженности в связи с невыполнением обязательств по сделке**.**

По которому Истец мотивирует свои требования о том, что 16 февраля 201.. года между ИП «……..» гр. ……………..., и ИП «………...» был заключен договор № … на оказание услуг по разработке программного обеспечения «………….».

В соответствии с условиями договора, Истцом было передано наличные средства в размере 705 000 тенге, о чем свидетельствует квитанции к приходному кассовому ордеру № 1 от 16.02.201.. года и №.. от 18.05.201.. года. Свои обязательства в соответствии с договором ответчик не выполнил, о чем свидетельствуют дополнительные соглашение №.. к договору от 27.07.201.. года, где ответчик признает свою вину и готов оплачивать пени в размере 01% от суммы договора, но не более 20%, что соответствует условиям договора, однако после заключения данного соглашения ответчик под разными предлогами так и не выполнил ни одного условия договора. Создавая видимость работы, высылал нам различные макеты в принципе не отвечающие требованиям. В связи с чем нами было заключено дополнительное соглашение №2 «О расторжении договора» к данному договору. В соответствии с п.5 которого до 15 октября 201… года ответчик обязан был доработать все страницы сайта, личного кабинета и мобильного приложения. За данную работу из оплаченных средств исполнителю полагалось 140 000 тенге, оставшуюся сумму исполнитель обязан был вернуть Заказчику в размере 565 000 тенге, в соответствии с п. 6 соглашения № 2 исполнитель обязан вернуть всю сумму в размере 705000(семьсот пять тысяч тенге) если до 3 ноября 201.. года он не выполнит обязательства в соответствии с п. 5 соглашения №72. Ответчик не выполнил принятые на себя обязательства в соответствии дополнительным соглашением №72, не сдав оговоренные работы в срок до 15октября и по настоящее время.

16 октября 201.. года ответчик вернул часть средств в размере 282 500тенге. Итоговая сумма основного долга 422 500 тенге

В соответствии с дополнительным соглашением №.. ответчик признает пени в размере 0.1 % от стоимости договора в 1 410 000 тенге, но не более 20% итого, сумма неустойки составляет 169 200 тенге.

И просят суд взыскать с ИП «Востриков И.С.» сумму основного долга в размере 422 500 тенге, пеню в размере169 200 тенге, Сумму государственной пошлины в размере 5 917 тенге, сумму оплаты представителя в размере 40 000 тенге.

С вышеуказанными доводами Истца не согласны так как согласно статье 148 ГПК РК, и Нормативного постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 20 марта 2003 года N 2. О применении судами некоторых норм гражданского процессуального законодательства

указанноИсковое заявление подается в суд первой инстанции в письменной форме либо в форме электронного документа и в заявлении должны быть указаны: наименование суда, в который подается исковое заявление, данные и адреса сторон судебного разбирательства также обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, а также содержание доказательств, подтверждающих эти обстоятельства и другие обстоятельства согласно вышеуказанной статье. Статья 6. «Толкование норм гражданского законодательства» предусмотрено: Нормы гражданского законодательства должны толковаться в соответствии с буквальным значением их словесного выражения. При возможности различного понимания слов, применяемых в тексте законодательных норм, предпочтение отдается пониманию, отвечающему положениям Конституции Республики Казахстан и основным принципам гражданского законодательства, изложенным в настоящей главе, прежде всего в ее статье 2., 2. При выяснении точного смысла нормы гражданского законодательства необходимо учитывать исторические условия, при которых она вводилась в действие, и ее истолкование в судебной практике, если это не нарушает требований, изложенных в [пункте 1](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061" \l "sub_id=60000" \t "_parent) настоящей статьи.

Однако выше указанные требования ГПК РК не соблюдены, так как в Исковом заявлении указанно адрес Ответчика г. Павлодар – соответственно согласно ст. 29. ГПК РКИск предъявляется в суд по месту жительства ответчика, то есть Истец обязан был направить данное исковое заявление в суд города Павлодар. Если внимательно прочитать исковое заявление Истец основывается на Дополнительные соглашения за №2, которое не существует, кроме того отсутствует в материалах гражданского дела.

В связи с расхождением мнении Заказчика и Исполнителя по договору, дальнейшая работа не представлялась возможным продолжить и было заключено и подписано сторонами Соглашение от «..» сентября 201.. года о расторжении договора об оказании услуг № ..2 на разработку веб сайта и мобильного приложения от «..» Февраля 201.. г. Алматы, (Новация) где были описаны условия расторжения ране заключенного договора и ответственность сторон. Таким образом подписанием данного Соглашение о расторжении договора об оказании услуг № 72 на разработку веб сайта и мобильного приложения от «..» Февраля 201.. г. Алматы, все ранее оговоренные заключенные договора и соглашения теряют свою юридическую силу как предусмотрено в статье 372. ГК РК «Прекращение обязательства новацией» оговорено: 1. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация). 2. Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов. 3. Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

В соответствии статьи 1,2,3 указанные в Соглашений о расторжении договора оговорено:

1. **Договор от «..» Февраля 20.. г, расторгается из-за невыполнения Исполнителем ИП ……………., обязательств**. В связи с чем Исполнитель должен произвести взаиморасчет на основание фактически оказанных услуг. Выполнение всех обязательств по договору исполнителем подразумевает полное соответствие проекта с техническим заданием.

2.Исполнитель обязуется завершить дизайн и вёрстку всех страниц веб сайта:

1.1 Логотип должен быть с Gif анимацией и помещен на страницы сайта.

1.2 На страницах сайта: «Звукозапись разговоров», «Контроль сообщений из социальных сетей, программ обмена сообщениями, SMS и MMS», «Определение местоположения телефона», «Копирование телефонной книги и списка контактов», «Управление диктофоном», «Управление телефоном на расстоянии», «Контроль истории посещенных сайтов», «Контроль электронной почты», «Контроль мультимедийной информации», добавить недостающие фотографии.

1.3 Доделать все текст-ссылки, чтобы работали все переходы на нужную страницу.

1.4 Доделать все кнопки, чтобы работали все переходы на нужную страницу.

1.5 Доделать подвал сайта, указать нужную информацию.

1.6 Доделать страницу FAQ, чтобы была вся информация в каждом пункте.

 3.Исполнитель обязуется завершить дизайн и вёрстку всех страниц личного кабинета:

 1.1 Доделать шапку и подвал сайта.

 1.2 Адоптировать под мобильную версию все страницы личного кабинета.

 1.3 В мобильной версии переделать меню, сделать кнопки хорошо читаемыми отчерченными друг от друга, при нажатие на кнопку меню должен быть переход на нужную страницу.

4. Исполнитель обязуется завершить дизайн и вёрстку всех страниц мобильного приложения.

5.Заказчик и Исполнитель согласны с тем, что по договору № .. от «..» Февраля 20.. г, за сделанную работу взымается сумма в размере 140.000 тенге. Все доработки страниц сайта, личного кабинета, мобильного приложения должны быть сделаны полностью и приняты Заказчиком до «..» октября 20.. г.

Согласно договора №72 пункта 8. предусмотрено о том, что Исполнитель обязуется официально по средством электронной почты info@.......kz уведомлять заказчика о завершения соответствующего этапа оказания услуг.

Все выше указанные пункты Соглашения о расторжении договора, были выполнены в установленные сроки то есть до «..» октября 20..года о чем свидетельствуют скриншоты по перепискам и скриншоты об использования Истцом логотипа в социальной сети Вконтакте можно удостоверится по ссылке  […………](https://vk.com/mobileoko) (группа Вконтакте создана Истцом)

 .. октября 20.. года от Ответчика в электронный адрес ...@mail.ru Истца было направленно информационное сообщение об о завершении работ по дополнительному соглашению к договору: Соглашение о расторжении договора об оказании услуг № ... А также были в приложении направлены ссылки на вёрстку административной панели веб сайта Административная панель: […………..](%E2%80%A6%E2%80%A6%E2%80%A6%E2%80%A6..)  и ссылка на сам сайт  […………..](http://oko.a-lux.kz/)   где согласно статьям 2 и 3 Соглашения о расторжении договора, полностью были доработаны до полного завершения о чем свидетельствуют скриншоты в приложении и вышеуказанные ссылки которые на сегодняшний день работают в штатном режиме и мы уверены о том, что любой специалист в области ИТ технологии даст положительную оценка на проделанную Ответчиком работу.

В статье 6. Соглашения о расторжении договора, предусмотрено о том, что Исполнитель возвращает Заказчику денежные средства, полученных от Заказчика в размере 565.000 тенге. Возврат общей суммы денежных средств осуществляется в срок не позднее 60 календарных дней и разбит на 2 (Два) взноса с даты объявления расторжение договора Исполнителем с «..» сентября 20.. г. Выплата Исполнителем производится раз в .. дней по 282.500 каждое 3 число месяца. Первая выплата в размере 282.500 тенге «..» октября 20.. г. Вторая выплата в размере 282.500 тенге «..» ноября 20.. г. В случае нарушения Исполнителем сроков выплаты, а именно если Исполнителем не будет произведена выплата до «..» сентября 20.. г на сумму 282.500 тенге, и вторая выплата в размере 282.500 тенге до «..» ноября 20.. г. Исполнитель выплачивает Заказчику полностью всю сумму 705000 тенге.

Уважаемый суд, со стороны ответчика согласно статье 6, Соглашения о расторжении договора, не представилось возможным исполнить в связи с чем что Истец целенаправленно намерено до наступления даты оплаты первого транша начал наносить Ответчику материальный и моральный ущерб, о чем свидетельствуют приложенные к делу видео и фотоматериалы, скриншоты. Что непосредственно нанесло материальный ущерб Ответчику. Что повлияло на выплату второго взноса согласно Соглашению о расторжение договора, о чем свидетельствуют приложенные документы одной из нескольких переписок с потенциальными клиентами Ответчика.

 В связи с провокационными действиями Истца сложились материальные трудности, о чем неоднократно извещался Истец. Ответчик неоднократно требовал прекратить действия оскорбляющие деловую репутацию Ответчика и наносящие реальный материальный ущерб. Вторую оплату ответчик планирует в ближайшее время исполнить и предпринимает все необходимые меры по погашению задолженности в размере 282 500 тенге. Однако сам истец злонамеренно нацелен на наказания Ответчика и ущемления его чести и достоинства, о чем свидетельствуют онлайн выступления Истца в социальных сетях обвиняя ответчика Мошенником и другими нецензурными словами нанося Ответчику материальный вред.

В статье 9 «Конфиденциальность», Договора №72, предусмотрено о том, что вся информация по настоящему Договору является – коммерческой тайной и обе стороны обязуются никаким образом не разглашать информацию по договору третьим лицам.

В нарушении указанной статьи Истец в социальных сетях разместил договор и разместил оскорбляющее видео, о чем свидетельствует ссылки на видео и скриншоты в приложении:

……………………

……………………

Истец утверждает о том, что со стороны Ответчика никакие работы по Договору не были выполнены, тогда как согласно всем приложенным доказательствам, в данный Отзыв можно удостоверится что согласно Соглашению о расторжения договора все пункты были в надлежащем порядке исполнены кроме оплаты второго взноса.

Таким образом Уважаемый суд, доводы Истца о том, что условия Договора не исполняются и не исполнены несостоятельности и не обоснованы на основания вышеизложенных доводов.

Будучи человеком добропорядочным и ответственным, Ответчик никогда не отказывался от исполнения своих Договорных обязательств перед Истцом. Однако самим Истцом, не было предпринято не какого конструктивного диалога для урегулирования сложившейся ситуации. Ответчиком на сегодняшний день исполнены все пункты договора, однако, самим Истцом наблюдается злоупотребления пунктами договора и нормами законодательства в своих недобросовестных корыстных целей.

Поскольку Соглашением о расторжении не предусмотрено неустойка. Доводы Истца не состоятельно применение норм ране заключенного договора, о чем выше были приведены соответствующие доводы. Тогда как Статья 294, ГК РК,Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме, независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет ничтожность соглашения о неустойке. Также Истец в иске не мотивирует Неустойку за какой период времени оно составило.

В итоге общая сумма неустойки составили 169 200 тенге. – которое является ошибочным и не состоятельным так как самим дополнительным соглашением не было предусмотрено неустойка.

В соответствие с ч.1 ст. 359 ГК РК. «Должник отвечает за неисполнение и (или) 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. Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельствах (стихийные явления, военные действия и т.п.)»

Так же в соответствие с ч.1 ст. 364 ГК РК «Если неисполнение или не надлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника».

Согласно статье 5. Применение гражданского законодательства по аналогии сказано В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 [статьи 1](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000007122) настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствуют применимые к ним обычаи, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности сторон определяются, исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости (аналогия права). Таким образом Закона РК «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» и О Микрофинансовых организациях необходимо учесть при наступлении просрочки исполнения обязательства по договору. В части начисленных пении не согласны так как данная сумма пени чрезмерно велика по сравнению с убытками кредитора тогда как согласно ст. 35 Закона О банках и банковской деятельности указанно "Размер неустойки (штрафа, пени) за нарушение обязательства по возврату суммы займа и (или) уплате вознаграждения по договору банковского займа, заключенному с физическим лицом, не может превышать в течение девяноста дней просрочки 0,5 процента от суммы просроченного платежа за каждый день просрочки, по истечении девяноста дней просрочки не может превышать 0,03 процента от суммы просроченного платежа за каждый день просрочки, но не более **десяти** процентов от суммы выданного займа за каждый год действия договора банковского займа."

Требования Истца о взыскания в пользу Истца понесенные расходы по оплате помощи представителя в размере 40 000 тенге необоснованно так как не были предоставлены доказательства об реальной оплате за услуги представителя, а именно: фискальный чек, приходно-кассовый ордер и Договор об оказании юридической помощи.

В соответствии со ст. 113 ГПК РК оговорено по ходатайству стороны, в пользу которой состоялось Решение, суд присуждает с другой стороны понесенные расходы по оплате помощи представителя (нескольких представителей), участвовавшего в процессе и не состоящего с этой стороной в трудовых отношениях, в размере фактически понесенных стороной расходов. По имущественным требованиям общая сумма этих расходов не должна превышать десять процентов от удовлетворенной части иска. По требованиям неимущественного характера сумма расходов взыскивается в разумных пределах, но не должна превышать триста [месячных расчетных показателей](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1026672).

Согласно ст. 272 ГК РК обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства со стороны всеми обязанными лицами указанно в статье, однако данное не наблюдается в действиях Истца.

Также корыстные мысли Истца не найдут свое воплощение так как согласно статье 147. ГК РК Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Статья 68 ГПК РК. «Оценка доказательств» гласитКаждое доказательство подлежит

оценке с учетом относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности - достаточности для разрешения гражданского дела – в данном гражданском деле мы наблюдаем фальшивость предоставленных доказательств и необоснованность.

Статья 72 ГПК РК. В «Обязанность доказывания» предусмотрено Каждая сторона

должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований – что не наблюдается в исковые заявления.

Статья 73 ГПК РК. «Представление доказательств», доказательства представляются

сторонами и другими лицами, участвующими в деле, суду первой инстанции на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

 В соответствии со ст.8 ГПК каждый вправе обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых конституционных прав, свобод или охраняемых интересов.

В соответствии со ст.15 ГПК РК, стороны избирают в ходе гражданского судопроизводства свою позицию, способы и средства её отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов и лиц.

Всеобщая декларация прав человека (статьи 7, 8 и 10), Международный пакт о гражданских и политических правах (статья 14) и Конвенция о защите прав человека и основных свобод (статья 6) устанавливают, что все равны перед законом и судом и что каждый при определении его гражданских прав и обязанностей имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ГК РК, ГПК РК,

**Прошу Суд:**

* Исковое заявление ИП «………» к ИП «…………….»., о взыскания суммы основного долга – удовлетворить частично с уменьшением 282 500 тенге
* Исковое заявление ИП «………..» к ИП «…………….»., о взыскания суммы пени в размере 169 200 тенге - **в удовлетворении отказать;**
* Взыскания с ответчика сумму оплаченной государственной пошлины **- соразмерно уменьшить;**
* Взыскания представительских расходов в размере 40 000 тенге - **в удовлетворении отказать.**

**С уважением,**

**Представитель по доверенности:**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_/ Саржанов Г.Т.**

 "\_\_\_"\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_201\_ год