

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-109122/19-96-1011

23 августа 2019 года

Резолютивная часть решения объявлена 16 августа 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 23 августа 2019 года

Арбитражный суд города Москвы в составе

Судьи Гутник П.С.

при ведении протокола секретарём судебного заседания Кюребековой А.К.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело

по исковому заявлению ООО «Бел Слав Строй Реконструкция»

к ответчику ООО «Компаньон - Строй»

о взыскании неосновательного обогащения в размере 2 152 333,66 руб., процентов за пользование чужими денежными средствами в размере 134 683,01 руб.

при участии

от истца: Филиппов А.А. по доверенности от 24.01.2019 г., Бедретдинов Т.Д. по доверенности от 19.02.2019 г.

от ответчика: не явился, извещен;

УСТАНОВИЛ:

С учетом принятых судом в порядке, предусмотренном ст. 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, уточнений ООО «Бел Слав Строй Реконструкция» обратилось в суд с требованиями о взыскании с ООО «Компаньон - Строй» 261 753 рубля 12 копеек пени за просрочку выполнения работ, 106 941 рублей 00 копеек

задолженности в виде разницы между оплаченным авансом, стоимостью аренды автовышки и компенсации за потребленную электроэнергию и стоимостью выполненных работ.

Истец требования поддержал в полном объеме с учетом уточнений.

В судебное заседание не явился ответчик, считается извещенным надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела в порядке ч. 4 ст. 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Истец не возражает против рассмотрения дела в отсутствие ответчика.

Суд считает возможным рассмотреть дело в отсутствие ответчика в порядке ч. 3 ст. 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Выслушав представителя истца, исследовав письменные доказательства, суд находит иск подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно подпункту 1 пункта 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации договоры являются основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей.

Пункт 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает приобретение и осуществление юридическими лицами своих гражданских прав своей волей и в своем интересе, гарантирует свободу в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Из материалов дела усматривается, что между ООО «Бел Слав Строй Реконструкция» (Генподрядчик) и ООО «Компаньон-Строй» (Подрядчик) заключен Договор строительного подряда № 14/06 ФОК от 14.06.2018 г.

В соответствии с условиями Договора (п. 1.1.) ООО «Компаньон-Строй» обязалось выполнить работы по устройству фасадов на строительном объекте: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном» по адресу: Московская область, г.о. Химки, Новокуркино, мкр. 6, 7, 8, корп. 1.4.

Графиком производства работ (Приложение № 1 к Договору) - установлен срок производства работ - до 25.06.2018 г.

Во исполнение пунктов 3.2. и 3.4. Договора ООО «Бел Слав Строй Реконструкция» осуществлены авансовые платежи на общую сумму в размере 1 000 000,00 рублей платежными поручениями: № 761 от «15» июня 2018 года; № 806 от «28» июня 2018 года., а так же передало материалы необходимые для выполнения обязательств Подрядчика.

Истец ссылается на то, что ООО «Компаньон-Строй» строительный материалы приняло, однако от подписания УПД уклонилось.

В обоснование исковых требований истец ссылается на то, что 29.12.2018 в адрес Подрядчика были направлены УПД, накладные и акты, подтверждающие обязанность Подрядчика компенсировать указанные затраты, с просьбой подписать и вернуть в адрес ООО «БССР» вторые экземпляры, а именно УПД №№ 575 от «01» октября 2018 года; 578 от «01» октября 2018 года; 614 от «01» октября 2018 года; 601 от «01» октября 2018 года; 707 от «27» октября 2018 года; 783 от «11» ноября 2018 года на общую сумму 1 152 333 рубля 66 копеек, что подтверждается почтовой квитанцией от 29.12.2018 года, что указанные документы Подрядчиком не были подписаны, а затраты не были компенсированы.

Истцом указано на то, что ООО «Компаньон-Строй» в рамках Договора работы не выполнены, результат работ не предъявлен к сдаче, не направлено (не представлено) на согласование и подписание ООО «Бел Слав Строй Реконструкция» Акты по форме КС-2 и Справки по форме КС-3, таким образом, ООО «Компаньон-Строй» грубо нарушило условия Договора, не исполнив взятые на себя обязательства производства работ по устройству фасадов на указанном строительном объекте.

Истцом в адрес ответчика была направлена претензия с требованием оплатить задолженность и пени, которая была оставлена ответчиком без удовлетворения, в связи с чем истец обратился в суд с настоящим иском.

В представленном в материалы дела отзыве на исковое заявление ответчик требования не признал, ссылаясь на то, что работы, предусмотренные договором, выполнены Ответчиком в полном объеме и предъявлены к сдаче, что ответчик принял от Истца строительные материалы, однако обязанности компенсировать затраты на них у Ответчика нет, в силу договора.

Суд пришел к следующим выводам.

В соответствии со ст. 702 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Статьей 711 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно.

В соответствии с п. 4 ст. 753 Гражданского кодекса Российской Федерации сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами.

Согласно ч. 1 ст. 746 Гражданского кодекса Российской Федерации оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда. При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со статьей 711 настоящего Кодекса.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1.1 договора по настоящему Договору Подрядчик обязуется, по заданию Генподрядчика, на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами, из материалов Генподрядчика, на основании Технической документации, полученной от Генподрядчика, в установленный в Договоре срок выполнить на строительном Объекте устройство фасадов в соответствии с проектной документацией, Графиком производства работ (Приложение № 1 к Договору). А также выполнять установленные Договором обязательства в течение гарантийного срока, а Генподрядчик обязуется принять выполненные Подрядчиком работы и оплатить их, на условиях настоящего Договора.

Согласно п. 1.2 договора объем и содержание работ, а также другие предъявляемые к ним требования определяются Технической документацией и настоящим договором. Подрядчик обязуется выполнить все работы, предусмотренные настоящим Договором в соответствии с СНиП, ГОСТ, ТСН, требованиям действующих нормативных актов РФ, г. Москвы и Московской области.

Согласно п. 1.3 договора материально-техническое обеспечение выполнения подрядных работ возлагается на Подрядчика и включается в Цену работ.

Договорённостей или соглашений о возмещении стоимости материалов стороны не имеют.

Договор купли-продажи на материалы стороны также не заключали.

Доказательств обратного в материалы дела в нарушение ст. 65 АПК РФ истцом не представлено.

Согласно п. 1. ст. 328 ГК РФ встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной своих обязательств.

Согласно п. 2. ст. 328 ГК РФ в случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе

приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. Если предусмотренное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Согласно п. 3. ст. 328 ГК РФ ни одна из сторон обязательства, по условиям которого предусмотрено встречное исполнение, не вправе требовать по суду исполнения, не предоставив причитающегося с нее по обязательству другой стороне.

Согласно п. 4. ст. 328 ГК РФ правила, предусмотренные пунктами 2 и 3 настоящей статьи, применяются, если законом или договором не предусмотрено иное.

Между тем, заключенный Истцом и Ответчиком договор № 14/06 от 14.06.2018 является договором подряда с использованием материала заказчика (п. 1.3), то есть, в данном случае, материал был приобретён Заказчиком и передан Подрядчику для выполнения работ по договору, используя эти материалы, универсальные передаточные документы, указанные в исковом заявлении, накладные и акты, так же, не устанавливают обязанности для Ответчика их оплатить.

Учитывая изложенное у Истца отсутствуют основания ссылаться на ч.2 ст. 328 ГК РФ, так как исполнение Ответчиком предъявлено, но не принято Истцом.

Истцом также не представлено доказательств того, что стоимость аренды автовышки была согласована сторонами в каком-либо виде, что сторонами было согласовано условие о компенсации за потребленную электроэнергию.

В соответствии со ст. 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности, доказательство признается арбитражным судом достоверным, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности, каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами, никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

В соответствии с ч. 1 ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

В силу ст. 68 АПК РФ обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном

суде иными доказательствами. Под достаточностью доказательств понимается такая их совокупность, которая позволяет сделать однозначный вывод о доказанности или о недоказанности определенных обстоятельств.

Согласно статьям 8, 9 АПК РФ, пользуются равными правами на представление доказательств и несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий, в том числе представления доказательств обоснованности и законности своих требований или возражений.

В учетом вышеуказанного, суд на основе совокупности представленных доказательств и установленных обстоятельств, пришел к выводу, об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований о взыскании задолженности 106 941 рублей 00 копеек в виде разницы между оплаченным авансом, стоимостью аренды автовышки и компенсации за потребленную электроэнергию и стоимостью выполненных работ.

Положениями ст.ст. 307-310 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом, односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации, ответчик несет ответственность за нарушение сроков выполнения работы.

Согласно п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса Российской Федерации неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В соответствии с п 12.2.2. договора подряда в случае нарушения сроков выполнения работ, указанных в п. 2.1. договора, Генеральный подрядчик вправе требовать от Подрядчика выплаты ему пени в размере 0,2% от стоимости не выполненных Подрядчиком в срок работ за каждый день просрочки.

На основании п. 12.2.2 договора истец начислил ответчику неустойку за нарушение сроков выполнения работ в сумме 261 753 рубля 12 копеек за период с 26.06.2018 по 11.10.2018.

Между тем, суд не находит оснований для удовлетворения данного требования истца.

Условиями договора согласован объем выполняемых работ: согласно п. 1.1 договора по настоящему Договору Подрядчик обязуется, по заданию Генподрядчика, на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами, из материалов Генподрядчика, на основании Технической документации, полученной от Генподрядчика, в установленный в Договоре срок выполнить на строительном Объекте устройство фасадов в соответствии с проектной документацией, Графиком производства работ (Приложение № 1 к Договору). А

также выполнять установленные Договором обязательства в течение гарантийного срока, а Генподрядчик обязуется принять выполненные Подрядчиком работы и оплатить их, на условиях настоящего Договора; согласно п. 1.2 договора объем и содержание работ, а также другие предъявляемые к ним требования определяются Технической документацией и настоящим договором. Подрядчик обязуется выполнить все работы, предусмотренные настоящим Договором в соответствии с СНиП, ГОСТ, ТСН, требованиям действующих нормативных актов РФ, г. Москвы и Московской области.

В соответствии с п.8.1 Договора приемка скрытых работ и ответственных конструкций производится в следующем порядке: Подрядчик письменно информирует Генерального подрядчика и Технический надзор Заказчика за 3 (три) рабочих дня до начала приемки отдельных ответственных конструкций и скрытых работ по мере их готовности. Приемка ответственных конструкций и скрытых работ подтверждается подписанием полномочными представителями Генерального подрядчика и Технического надзора Заказчика актов приемки ответственных конструкций и актов освидетельствования скрытых работ (далее - Акты скрытых работ). Подрядчик приступает к выполнению последующих работ только после подписания Актов скрытых работ представителем Генерального подрядчика и Технического надзора Заказчика. Акты скрытых работ подписываются Генеральным подрядчиком и Техническим надзором Заказчика в день приемки скрытых работ, либо в тот же день должен быть представлен письменный мотивированный отказ от подписания Акта.

В соответствии со ст. 6 Договора «Приёмка выполненных работ» Своевременно, до передачи Генеральному подрядчику Актов приемки выполненных работ, но не позднее 20 числа отчетного месяца, Подрядчик представляет Генеральному подрядчику исполнительную техническую документацию на выполненный объем работ.

Акт приемки выполненных работ по форме КС-2, Справка о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 в 4-х экземплярах предоставляются Подрядчиком на рассмотрение Генеральному подрядчику ежемесячно до 20 (Двадцатого) числа отчетного месяца, Генеральный подрядчик рассматривает и подписывает указанные Акт (КС-2) и Справку (КС-3) либо направляет Подрядчику письменный мотивированный отказ с указанием недостатков и сроками их исправления.

Указанное условие договора отвечает требованиям ч.4 ст. 753 ГК РФ, согласно которому сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами.

Согласно п. 3.4.2 договора оплата фактически выполненных Подрядчиком работ производится Генеральным подрядчиком с зачётом ранее выплаченных авансовых платежей, ежемесячно в течение 10 (десяти) банковских дней с даты подписания Сторонами

следующих документов: Акта приемки выполненных работ по форме КС-2; Справки о стоимости выполненных работ и затратах по форме КС-3; при обязательной передаче Подрядчиком, Комплекта исполнительной технической документации (в том числе акты освидетельствования скрытых работ, паспорта и сертификаты на материалы и оборудование и тп).

Ответчиком указано на то, что акты освидетельствования скрытых работ подписаны уполномоченными сотрудниками сторон 19.06.2018 № СШ 1эт/ФОК, 20.06.2018 № Гр 1эт/ФОК, 30.06.2018г № ДШТ 1эт/ФОК, после чего Ответчик продолжил работу.

Ответчиком указано на то, что подрядчик предъявил работы к сдаче: направил истцу Акты КС-2 от 25.06.2018 и справки КС-3 от 25.06.2018 посредством передачи нарочно акта передачи документации 11.10.2018г., исполнительскую схему № 1-приложение к акту освидетельствования скрытых работ от 19.06.2018 № СШ 1эт/ФОК (С отметкой Истца: «Работы выполнены в соответствии с проектом»); Сертификат соответствия №2141108; Сертификат качества/паспорт № 207 от 12.10.2017, Сертификат соответствия № 0065723; исполнительская схема № 2 - приложение к акту освидетельствования скрытых работ от 20.06.2018 № Гр 1эт/ФОК (С отметкой Истца: «Работы выполнены в соответствии с проектом»); Паспорт качества Грунтовок водно-дисперсные «Реге»; Сертификат соответствия № 0221743 с приложением № 0039755; Исполнительская схема № 3 - приложение к акту освидетельствования скрытых работ от 30.06.2018г № ДШТ 1эт/ФОК (С отметкой Истца: «Работы выполнены в соответствии с проектом»); Сертификат соответствия № 1681267; Паспорт качества № 1935 ООО «ЛАКОС коутингс»; Паспорт качества № 1581 ООО «ЛАКОС коутингс»; Паспорт качества № 1082 ООО «ЛАКОС коутингс».

Согласно п.6.1 договора Акт приемки выполненных работ по форме КС-2, Справка о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 в 4-х экземплярах предоставляются Подрядчиком на рассмотрение Генеральному подрядчику ежемесячно до 20 (Двадцатого) числа отчетного месяца, Генеральный подрядчик рассматривает и подписывает указанные Акт (КС-2) и Справку (КС-3) либо направляет Подрядчику письменный мотивированный отказ с указанием недостатков и сроками их исправления. После устранения недостатков Акт (КС-2) и Справка (КС-3) повторно предоставляются Генеральному подрядчику, который в случае отсутствия замечаний подписывает указанный Акт (КС-2) и Справку (КС-3). Указанные в настоящем пункте Акт (КС-2) и Справка (КС-3) подтверждают выполнение промежуточных работ только для производства расчетов и не влекут перехода риска повреждения или гибели этих работ к Генеральному подрядчику.

Между тем, в нарушение ст. 65 АПК РФ истец не представил доказательств того, в каком объеме работы ответчиком не выполнены.

Кроме того, истцом в нарушение ст. 65 АПК РФ не представлены доказательства передачи ответчику технической документации во исполнение п. 4.1. договора

Ввиду данных обстоятельств, невозможно определить объем не выполненных ответчиком работ, в связи с чем, проверить расчет неустойки истца не представляется возможным.

В учетом вышеуказанного, суд на основе совокупности представленных доказательств и установленных обстоятельств, пришел к выводу, об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований.

Расходы по госпошлине распределены на основании ч. 1 ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

На основании статей 307-309, 330, 702, 711, 740, 746, 753 Гражданского кодекса Российской Федерации руководствуясь ст. ст. 65, 71, 110, 167, 170, 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении исковых требований отказать.

Взыскать с ООО «БЕЛ СЛАВ СТРОЙ РЕКОНСТРУКЦИЯ» в доход федерального бюджета Российской Федерации госпошлину в размере 24 061 руб.

Решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия путем подачи апелляционной жалобы в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

П.С. Гутник

Электронная подпись действительна.
Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 29.03.2019 10:26:27
Кому выдана Гутник Полина Сергеевна