

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

**Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ****г. Москва****Дело № А40-161573/16-31-1459**

Резолютивная часть решения объявлена 21 ноября 2016г.
Решение в полном объеме изготовлено 30 декабря 2016г.

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи Агафоновой Е.Ю. (единолично)

при ведении протокола секретарем судебного заседания Петуховой Ю.С.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску Представительства фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" (НЗА 20150009979, ИНН 9909031860, адрес: 125319, г. Москва, Кочновский пр-д, д. 4, корп.2)

к ответчику ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" (ОГРН 1065020038962, ИНН 5020048659, адрес: 125599, г. МОСКВА, ул. БУСИНОВСКАЯ ГОРКА, д. 2)
о взыскании 3 100 000 руб.

по встречному иску ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" (ОГРН 1065020038962, ИНН 5020048659, адрес: 125599, г. МОСКВА, ул. БУСИНОВСКАЯ ГОРКА, д. 2)

к Представительству фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" (НЗА 20150009979, ИНН 9909031860, адрес: 125319, г. Москва, Кочновский пр-д, д. 4, корп.2)

о взыскании задолженности в размере 447 417, 21 руб.

при участии: по протоколу

УСТАНОВИЛ:

Истец - Представительство фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" обратился в суд с иском к Ответчику - ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" о взыскании неустойки в размере 2 800 000 руб. с учетом отказа от части исковых требований в размере 300 000 руб., принятого судом в порядке ст. 49 АПК РФ.

Представители сторон в судебное заседание явились, дали пояснения по существу заявленных требований.

Исследовав материалы дела, выслушав доводы представителей истца и ответчика, оценив представленные доказательства, суд признал исковое заявление подлежащим частичному удовлетворению по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, 26.11.2014 между истцом (Заказчик) и ответчиком (Подрядчик) был заключен договор строительного подряда № 38 (далее - Договор), по условиям которого ответчик обязался выполнить в соответствии с Графиком производства работ и проектно-сметной документацией работы по строительству наружной тепловой сети для гостиницы, расположенной по адресу: г. Москва, Ленинградский пр., вл.37, корп.8, а Истец – принять результат работ и оплатить в порядке и на условиях, предусмотренных Договором.

Сроки выполнения работ: с 26.11.2014 по 31.01.2015 (п. 2.1 Договора).

Цена Договора составляет 31 000 000 руб. (п.3.1 Договора).

В рамках Договора между сторонами было подписано Дополнительное соглашение № 1 от 24.09.2015, согласно п.3.1 которого стоимость работ по Договору была изменена и составила 28 000 000 руб.

Пунктом 6.4 Договора предусмотрена оплата Заказчиком аванса в размере 20% от стоимости работ в течение пяти календарных дней с даты подписания Договора.

Во исполнение принятых на себя по договору обязательств истец перечислил ответчику авансовые платежи в общей сумме 26 382 563,34 руб., что подтверждается платежными поручениями № 6306 от 18.05.2015, № 6731 от 26.05.2015, № 143000 от 07.10.2015, № 11381 от 14.08.2015, № 10644 от 05.08.2015, № 7368 от 02.06.2015, № 6086 от 12.05.2015, № 5648 от 29.04.2015, № 5300 от 23.04.2015, № 14299 от 07.10.2015, № 13679 от 28.09.2015, № 8125 от 17.06.2015, № 4119 от 02.04.2015, № 4118 от 02.04.2015, № 22865 от 22.12.2014.

Согласно представленным в материалы дела актам сдачи-приемки выполненных работ № 1 от 30.01.2015, № 2 от 27.02.2015, № 3 от 17.03.2015, № 4 от 08.04.2015, № 5 от 16.04.2015, № 6 от 23.04.2015, № 7 от 06.05.2015, № 8 от 22.07.2015, № 9 от 21.09.2015, № 10 от 01.10.2015, № 11 от 21.01.2016, работы по Договору фактически в полном объеме выполнены ответчиком лишь 21.01.2016.

Указав, что ответчиком были нарушены сроки выполнения работ, предусмотренные Договором, истец 22.03.2016 направил ответчику решение об одностороннем отказе от исполнения и расторжении договора строительного подряда № 38 от 26.11.2014 с 17.03.2016, с требованием уплатить неустойку, начисленную на основании п. 12.4 Договора, в размере 3 100 000 в течение 7 (семи) календарных дней с даты получения указанного письма.

Поскольку неустойка ответчиком не оплачена, истец обратился в арбитражный суд с настоящим иском.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

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

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается.

В соответствии со 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.

Таким образом, гражданское законодательство предусматривает неустойку в качестве способа обеспечения исполнения обязательств и меры имущественной ответственности за их неисполнение или ненадлежащее исполнение.

Согласно статье 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

В соответствии с п. 12.4 Договора в случае нарушения сроков выполнения обязательств Подрядчик уплачивает Заказчику пени в размере 0,1% от стоимости выполненных работ за каждый день просрочки, но не более 10%.

По состоянию на 21.03.2016 общая сумма пени за нарушение срока выполнения работ, начисленная в период с 31.01.2015 по 21.03.2016, составляет 2 800 000 руб. 00 коп.

В соответствии со ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

В силу положений ст. 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами и никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

В представленном истцом расчете неустойки ошибочно исчислена неустойка за работы, выполненные по акту выполненных работ № 1 от 30.01.2015, поскольку работы по данному акту выполнены ответчиком в срок, предусмотренных п. 2.1 договора, то есть до 31.01.2015, в связи с чем с ответчика в пользу истца подлежит выплате сумма неустойки в размере 2 275 216, 74 руб.

Встречный иск мотивирован тем, что ответчиком (истцом по первоначальному иску) не были в полном объеме оплачены работы, в связи с чем у фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" перед истцом образовалась задолженность в размере 447 417,21 руб., из которой: 322 801,86 руб. – задолженность по оплате выполненных работ и 124 615,35 руб. – неустойка.

Пунктом 6.5 Договора предусмотрено, что оплата выполненных работ производится дважды в месяц путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение пяти календарных дней с даты подписания соответствующего Акта приема-передачи выполненных работ и Справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3.

Истец представил достаточно доказательств, подтверждающих выполнение обязательств по Договору строительного подряда № 38 от 26.11.2014 (Акты выполненных работ № 1 от 30.01.2015, № 2 от 27.02.2015, № 3 от 17.03.2015, № 4 от 08.04.2015, № 5 от 16.04.2015, № 6 от 23.04.2015, № 7 от 06.05.2015, № 8 от 22.07.2015, № 9 от 21.09.2015, № 10 от 01.10.2015, № 11 от 21.01.2016, Справки о стоимости выполненных работ и затрат, счета, счета-фактуры), в то время как ответчик доказательств оплаты стоимости выполненных работ в полном объеме в адрес истца и суда не направил, факт того, что неисполнение обязательства явилось следствием непреодолимой силы не подтвердил, что может являться подтверждением не исполнения обязательств по договору и действующему законодательству.

Учитывая изложенное, суд считает требование истца о взыскании задолженности в размере 322 801, 86 руб. предъявленными правомерно и подлежащими удовлетворению в полном объеме.

Кроме того, истцом заявлено требование о взыскании неустойки в размере 124 615, 35 руб.

Согласно п. 12.3 Договора за несвоевременную оплату выполненных подрядчиком и принятых заказчиком работ, заказчик уплачивает подрядчику пени в размере 0,1% от стоимости выполненных работ за каждый день просрочки, но не более 10%.

В соответствии со 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.

Из представленного истцом расчета неустойки усматривается, что истцом включена неустойка, рассчитанная на неоплаченный аванс. Поскольку договором не

предусмотрена ответственность за несвоевременную оплату аванса, ответчиком неправомерно начислена неустойка на невыплаченный аванс, кроме того ответчиком неверно исчислена неустойка по счету № 11 от 21.01.2016 - с превышением лимита ответственности в 10 %, таким образом, с ответчика в пользу истца подлежит выплате сумма неустойки в размере 106 015, 35 руб.

Остальные доводы и доказательства, приведенные и представленные лицами, участвующими в деле, суд исследовал, оценил и не принимает ко вниманию в силу их малозначительности и/или безосновательности, а также в связи с тем, что по мнению суда, они отношения к рассматриваемому делу не имеют и (или) не могут повлиять на результат его рассмотрения.

В соответствии со статьей 410 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования.

На основании вышеизложенного, в соответствии со ст. 170 АПК РФ, учитывая факт зачета встречных однородных обязательств, задолженность ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" перед фирмой "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" в лице Представительства составляет 1 846 399.53 руб.

Судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны и распределяются в соответствии со ст. 110 АПК РФ.

В связи с удовлетворением первоначальных требований путем зачета при удовлетворении встречных исковых требований государственная пошлина в размере 18 614 руб. подлежит взысканию с ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" в пользу фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" в лице Представительства

Руководствуясь ст.ст. 12, 309, 310, 330, 702, 708, 711, 753 Гражданского кодекса РФ, ст.ст. 64-68, 71, 75, 110, 123, 156, 167-170, 176, 180, 181 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л:

Первоначальный иск удовлетворить в части.

Взыскать с ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" (ОГРН 1065020038962, ИНН 5020048659, адрес: 125599, г. МОСКВА, ул. БУСИНОВСКАЯ ГОРКА, д. 2) в пользу фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" в лице Представительства (НЗА 20150009979, ИНН 9909031860, адрес: 125319, г. Москва, Кочновский пр-д, д. 4, корп.2) неустойку в размере 2 275 216, 74 руб. (Два миллиона двести семьдесят пять тысяч двести шестнадцать рублей семьдесят четыре копейки), а также расходы по оплате государственной пошлины в размере 30 065 руб. (Тридцать тысяч шестьдесят пять рублей).

Встречный иск удовлетворить в части.

Взыскать с фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" в лице Представительства (НЗА 20150009979, ИНН 9909031860, адрес: 125319, г. Москва, Кочновский пр-д, д. 4, корп.2) в пользу ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" (ОГРН 1065020038962, ИНН 5020048659, адрес: 125599, г. МОСКВА, ул. БУСИНОВСКАЯ ГОРКА, д. 2) задолженность в размере 428 817, 21 руб. (Четыреста двадцать восемь тысяч восемьсот семнадцать рублей двадцать одна копейка), из которой:

- 322 801, 86 руб. – основной долг;

- 106 015, 35 руб. – неустойка,

а также расходы по государственной пошлине в размере 11 451 руб. (Одиннадцать тысяч четыреста пятьдесят один рубль).

Произвести зачет встречных однородных обязательств, в результате которого Взыскать с ООО "САНРАЙЗ ИНЖЕНЕРНЫЕ СЕТИ" (ОГРН 1065020038962, ИНН 5020048659, адрес: 125599, г. МОСКВА, ул. БУСИНОВСКАЯ ГОРКА, д. 2) в пользу

фирмы "АНТ ЯПЫ САНАЙИ ВЕ ТИДЖАРЕТ АНОНИМ ШИРКЕТИ" в лице Представительства (НЗА 20150009979, ИНН 9909031860, адрес: 125319, г. Москва, Кочновский пр-д, д. 4, корп.2) неустойку в размере 1 846 399, 53 руб. (Один миллион восемьсот сорок шесть тысяч триста девяносто девять рублей пятьдесят три копейки), а также расходы по оплате государственной пошлины в размере 18 614 руб. (Восемнадцать тысяч шестьсот четырнадцать рублей).

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

СУДЬЯ

Е.Ю. Агафонова