



14020010258734

900109227\_27991336



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115225, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

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

Р Е Ш Е Н И Е

Именем Российской Федерации

г. Москва  
26 февраля 2021г.

Дело № А40-159553/20-68-1053

Резолютивная часть решения объявлена 02 февраля 2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 26 февраля 2021г.

Судья Абрамова Е.А.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Потаповой Н.И.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело

по исковому заявлению ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ  
РСК "АЛМАЗ" (199004, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, ЛИНИЯ 1-Я В.О., ДОМ 22,  
ЛИТЕР А, ПОМЕЩЕНИЕ 8Н, ОГРН: 1077847671626, Дата присвоения ОГРН:  
01.11.2007, ИНН: 7814389639, КПП: 780101001)

к ответчику ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ  
"ТЕПЛОРЕМОНТ-Н" (123423, МОСКВА ГОРОД, УЛИЦА НАРОДНОГО  
ОПОЛЧЕНИЯ, ДОМ 34, ОФИС 125, ОГРН: 1167746155983, Дата присвоения ОГРН:  
12.02.2016, ИНН: 7734377067, КПП: 773401001)

о взыскании 2 531 734,55 рублей

при участии:

от истца: Шаулов Р.В. по дов. от 01.02.2021г.

от ответчика: Карпов Д.С. по дов. от 08.09.2020г.

### УСТАНОВИЛ:

Иск заявлен о взыскании с ответчика в пользу истца суммы основного долга по Договору подряда № 22 от 22.06.2019 г. в размере 1 248 791 руб. 70 коп.; суммы основного долга по Дополнительному соглашению № 1 от 25.06.2019 г. к Договору подряда № 22 от 20.06.2019 г. в размере 817 920 руб.; расходов за покупку газобетона в размере 85 781 руб. 25 коп.; неустойки в размере 379 241 руб. 60 коп.

Истец на исковых требованиях настаивает по доводам, изложенных в исковом заявлении, ссылается на представленные доказательства.

Ответчик с исковыми требованиями не согласен по доводам отзыва, представил для приобщения к материалам дела дополнительные письменные пояснения по существу исковых требований.

Выслушав доводы представителей сторон, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимосвязи, суд пришёл к следующим выводам.

Как следует из представленных в материалы дела документов, 20.06.2019 г. между ООО РСК «Алмаз» (далее - подрядчик) и ООО «Теплоремонт-Н» (далее -

генподрядчик) был заключен Договор подряда № 22 (далее - Договор) в силу п. 1.1 которого, генподрядчик поручает, а подрядчик по поручению генподрядчика принимает на себя обязательства выполнить полный комплекс строительно-монтажных работ по строительству объекта, указанных в п. 1.2 Договора и сдать результат выполненных работ генподрядчику, а генподрядчик обязуется принять результат выполненных работ и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных Договором.

В соответствии с п. 1.2 Договора в рамках исполнения Договора подрядчик обязуется выполнить полный комплекс работ по кладке газобетонных блоков наземной части корпуса «Г» на объекте «Жилой комплекс с подземной автостоянкой и сопутствующими инфраструктурными объектами (ЛОТ 8)» по адресу: г. Москва, Автозаводская улица, вл. 23, необходимых для получения ЗОС, разрешения на ввод и передачи объекта эксплуатирующей организации.

На основании п. 1.3 Договора подрядчик выполняет строительно-монтажные работы в соответствии с Графиками производства работ, разработанной по Договору и утверждённой в установленном порядке Документацией (стадии «Рабочая документация»), требованиями строительных норм и правил, другими нормативными актами и условиями Договора.

Как указывает заявитель, работы были выполнены в полном объёме. КС-2 в адрес Ответчика направлялись неоднократно, замечаний по объёму и качеству выполненных работ не поступало.

Далее, 25.06.2019 г. между ООО РСК «Алмаз» и ООО «Теплоремонт-Н» было подписано Дополнительное соглашение № 22 от 25.06.2019 г. к Договору (Далее - Дополнительное соглашение № 1).

В соответствии с п. 1 Дополнительного соглашения стороны пришли к соглашению увеличить объём работ, предусмотренный п. 1.2 Договора, дополнив его выполнением работ по заливке диафрагм.

Работы согласно условиям Дополнительного соглашения со стороны истца были выполнены в полном объёме.

Сумма задолженности ответчика по Дополнительному соглашению № 1 составляет 817 920 рублей.

Применение унифицированных форм первичной учетной документации регламентируется Положением по ведению бухгалтерского учета и отчетности в Российской Федерации, утвержденным приказом Минфином России от 29 июля 1998 г. № 34н.

Унифицированные формы первичной учетной документации, утвержденные постановлением Госкомстата России от 11 ноября 1999 г. № 100, вводятся в действие с 1 января 2000 г.

Ведение первичного учета по унифицированным формам первичной учетной документации, распространяется на юридические лица всех организационно-правовых форм и форм собственности, осуществляющие деятельность в отраслях экономики.

С 1 января 2013 г. формы первичных учетных документов, содержащиеся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, не являются обязательными к применению. Вместе с тем обязательными к применению продолжают оставаться формы документов, используемых в качестве первичных учетных документов, установленные уполномоченными органами в соответствии и на основании других федеральных законов (например, кассовые документы).

В соответствии с указаниями по применению и заполнению унифицированных форм первичной учетной документации по учету работ в капитальном строительстве и ремонтно-строительных работ форма № КС-2 «Акт о приемке выполненных работ», применяется для приемки заказчиком выполненных подрядных строительно-монтажных работ производственного, жилищного, гражданского и других назначений.

Для расчетов с заказчиком за выполненные работы применяется унифицированная форма № КС-3 «Справка о стоимости выполненных работ и затрат».

Применение вышеуказанных унифицированных форм юридическими лицами всех форм собственности, осуществляющими деятельность в отраслях экономики, является обязательным.

При этом, исходя из части 4 статьи 9 Федерального закона от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» первичные учетные документы составляются по формам, утвержденным руководителем экономического субъекта.

Стороны, подписав формы КС-2 и КС-3, договорились о порядке оформления сдачи-приёмки выполненных работ.

Статьей 307 Гражданского кодекса РФ установлено, что в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в Гражданском кодексе.

В соответствии со статьёй 401 Гражданского кодекса РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Как следует из положений статьи 421 Гражданского кодекса РФ, стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (статья 431 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом, в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона и односторонний отказ от их исполнения не допускается за исключением случаев, предусмотренных законом.

Согласно части 1 статьи 711 Гражданского кодекса РФ установлена обязанность заказчика уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работ при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно.

Согласно положениям статьи 753 Гражданского кодекса РФ заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику. Сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной. Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан судом недействительным лишь в случае, если мотивы отказа

от подписания акта признаны им обоснованными.

Как следует из пункта 1 статьи 702 Гражданского кодекса РФ, 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.

По смыслу гражданско-правового регулирования отношений сторон в сфере подряда и согласно сложившейся в правоприменительной практике правовой позиции, основанием для возникновения обязательства заказчика по оплате выполненных работ является сдача результата работ заказчику (пункт 8 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24 января 2000 г. № 51).

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 30 июля 2015 г. по делу № А40-46471/2014, акты выполненных работ, хотя и являются наиболее распространенными в гражданском обороте документами, фиксирующими выполнение подрядчиком работ, в то же время не являются единственным средством доказывания соответствующих обстоятельств. Законом не предусмотрено, что факт выполнения работ подрядчиком может доказываться только актами выполненных работ.

В силу п. 2.1 Договора подрядчик обязуется выполнить весь комплекс строительно-монтажных работ, предусмотренных Договором в сроки, предусмотренные Графиками производства работ.

В соответствии с п. 2.2 Договора дата начала выполнения работ - в соответствии с Графиками производства работ. При подписании Договора генподрядчик произвел передачу, а подрядчик принял строительную площадку, предназначенную для выполнения работ. Строительная площадка принята подрядчиком в надлежащем состоянии. Подписание акта приема-передачи, подтверждающего передачу подрядчику строительной площадки, сторонами не производится. Строительная площадка считается переданной подрядчику с даты подписания Договора.

Строительная площадка была фактически передана позднее, о чём был составлен акт передачи выгородок (опалубки) в нишах УЭРМ от 11.07.2019 г.

Решением Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-298537/2019 от 16.03.2020 г. было установлено, что согласно акту от 11.07.2019 г. передачи выгородок (опалубки) в нишах УЭРМ на Объекте: Жилой комплекс с подземной автостоянкой и сопутствующим инфраструктурными объектами по адресу: г. Москва, ул. Автозаводская, вл.23, Лот №8. руководитель ООО «ИТ Энергосвязь» (организация, осуществляющая монтаж инженерных сетей Иванов Е.В. передал, а Царев А.А., представитель ООО «Алмаз» (ООО РСК «Алмаз») принял выполненные работы по устройству выгородок (опалубки) в нишах УЭРМ корпуса Г с 5 по 20 этажи.

В п.2.2 Договора указано, что строительная площадка, предназначенная для выполнения работ истцом передана, а ответчиком принята в надлежащем состоянии, в то время как дата начала выполнения работ определяется в соответствии с Графиком производства работ на выполнение комплекса работ по кладке газобетонных блоков надземной части корпуса «Г» на объекте: «Жилой комплекс с подземной автостоянкой и сопутствующими инфраструктурными объектами (ЛОТ8)», расположенном по адресу: г. Москва, Автозаводская улица, вл.23 (Приложение №1 к Договору подряда от 20.06.2019 №22), согласно которому работы по устройству стен из газобетонных блоков толщиной 100 мм корпус Г должны быть выполнены с 17.06.2019 г. (т.е. должны быть начаты до подписания Договора и до передачи строительной площадки) по 14.07.2019 г.

Из представленного акта от 11.07.2019 г. следует, что строительная площадка передана ответчику позднее 17.06.2019 г.

Истец также утверждает, что ответчик не исполнил свою обязанность по

передаче истцу газобетона 100 мм для выполнения работ по устройству перегородок в МОП, данный факт также указан в решении суда по делу № А40-298537/2019 от 16.03.2020 г.

Согласно Протоколу согласования договорной цены (Приложение №3 к Договору), устройство перегородок в МОП газобетоном (100 мм) осуществляется из материала заказчика в объеме 169,73 м<sup>3</sup>.

Нарушение Графика производства работ по устройству стен из газобетонных блоков толщиной 100 мм корпус Г произошло в связи с тем, что ответчиком по настоящему спору не исполнена обязанность по передаче газобетона толщиной 100 мм.

Сумма понесенных расходов на покупку истцом газобетона толщиной 100 мм составляет 85 781 руб. 25 коп.

Согласно статье 393 Гражданского кодекса РФ должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

Как следует из положений пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса, если иное не предусмотрено законом или договором лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Пунктом 2 статьи 401 Гражданского кодекса РФ устанавливается также, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

На основании статьи 15 Гражданского кодекса РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Исходя из смысла статей 15 и 393 Гражданского кодекса РФ для наступления деликтной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего в себя наступление вреда и его размер, противоправность поведения причинителя вреда, причинную связь между возникшим вредом и действиями указанного лица, а также вину причинителя вреда. Требование о возмещении вреда может быть удовлетворено только при доказанности всех названных элементов в совокупности.

В силу правовой позиции, сформированной в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 2 декабря 2014 г. по делу № 310-ЭС14-142, А14-4486/2013 (Судебная коллегия по экономическим спорам), для применения гражданско-правовой ответственности в виде взыскания убытков суду необходимо установить состав правонарушения, включающий наступление вреда, вину причинителя вреда, противоправность поведения причинителя вреда, наличие причинно-следственной связи между действиями причинителя вреда и наступившими у истца неблагоприятными последствиями, а также размер ущерба.

Требую возмещения реального ущерба, лицо, право которого нарушено, обязано доказать размер ущерба, причиненную связь между ущербом и действиями лица, нарушившего право, а в случаях когда законом или договором предусмотрена презумпция невиновности должника – также вину.

Письмами исх. № 108/ЗИЛ от 01.08.2019 г., исх. № 113/ЗИЛ от 05.08.2019 г., исх. № 123/ЗИЛ от 13.08.2019 г., исх. № 124/ЗИЛ от 13.08.2019 г. истец в адрес ответчика направлял КС-2, КС-3, счёт-фактуру и исполнительную документацию.

В силу п. 3.4 Договора генподрядчик в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты

представления подрядчиком полномочному представителю генподрядчика акта о приёмке выполненных работ (Форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (Форма № КС-3) и исполнительной документации, рассматривает представленные документы и возвращает подрядчику 1 (один) экземпляр документов, подписанных со своей стороны, или отказывается полностью или частично от их подписания и представляет подрядчику возражения, оформленные в письменной форме.

Истец полагает, что выполнил работы согласно условиям Договора. Задолженность ответчика перед истцом по Договору и Дополнительному соглашению составляет в общей сумме 2 066 711 руб. 70 коп.

В соответствии с п. 3.3.1 Договора сумма денежных средств, подлежащая выплате генподрядчиком в порядке осуществления оплаты работ, определяется в соответствии с условиями Договора исходя из стоимости работ, зафиксированной актом о приёмке выполненных работ (Форма КС-2) и справкой о стоимости выполненных работ и затрат (Форма № КС-3), подписанных сторонами за отчетный период, равный одному месяцу, за вычетом 5 (пять) (гарантийное удержание) от зафиксированной за отчетный период стоимости работ. Гарантийное удержание является непоименованным в законодательстве РФ способом обеспечения исполнения Подрядчиком обязательств по Договору, в том числе в гарантийный период.

Перечисление денежных средств в порядке оплаты работ по Договору производится генподрядчиком в течение 15 (пятнадцать) рабочих дней с даты подписания сторонами за отчетный период указанных отчетных документов.

В целях соблюдения досудебного порядка урегулирования спора, письмом исх. № 155 от 13.08.2020 г. истец в адрес ответчика направил претензию с требованием оплатить сумму задолженности по Договору в размере 1 248 791 руб. 70 коп., сумму задолженности по Дополнительному соглашению № 1 в размере 817 920 руб., неустойку в размере 379 241 руб. 60 коп., сумму понесенных расходов по покупке газобетона в размере 85 781 руб. 25 коп.

В силу пункта 1 статьи 329 Гражданского кодекса РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Частью 1 статьи 330 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Согласно п. 10.3 Договора, в случае нарушения генподрядчиком сроков оплаты выполненных работ подрядчиком и принятых генподрядчиком работ, предусмотренных Договором, генподрядчик по письменному требованию подрядчика обязан уплатить последнему пени в размере 0,05 % от несвоевременно оплаченной суммы за каждый день просрочки, но не более 10 % от несвоевременно оплаченной суммы.

На момент предъявления иска в суд, истцом произведён расчёт подлежащей взысканию неустойки; количество дней просрочки - 367 календарных дней; период - с 13.08.2019 г. по 13.08.2020 г.; размер = 379 241 руб. 60 коп.

Согласно статье 71 Арбитражного процессуального кодекса РФ суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (часть 1).

Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (статья 65 Арбитражного процессуального кодекса РФ).

Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд пришёл к следующим выводам.

Заявленный истцом в акте о приёмке выполненных работ КС-2 от 05.08.2019 г. объём работ ответчиком не принимался, акт сторонами не подписан. Спорный акт в материалы дела истцом не представлен. Акт выполненных работ, подписанный сторонами, из которого можно было бы сделать вывод о согласованном сторонами предмете Договора, в материалах дела также отсутствует.

Объёмом работ по Дополнительному соглашению, срок начала выполнения работ сторонами не согласовывался. Ответчиком по акту сдачи-приёмки заявленный объём и стоимость дополнительных работ не принимались, в связи с чем, у ответчика отсутствуют обязательства по оплате указанных работ.

По акту о приёмке выполненных работ КС-2 от 01.08.2019 г. сумма в размере 1 248 791,79 руб. указана неверно не соответствует протоколу согласования договорной цены, из которого следует, стоимость работ составляет 816 540 руб.

По акту о приёмке выполненных работ КС-2 от 05.08.2019 г. объём работ сторонами не согласован, акт не подписан, в связи с чем, обязательства по оплате не возникли.

С учётом того, что ответчиком оплачен в рамках спорных правоотношений аванс в размере 1 000 000 руб., задолженность ответчика перед истцом отсутствует.

При рассмотрении требования истца о взыскании расходов на приобретение газобетона в размере 85 781 руб. 25 коп. судом установлено, что истцом не доказан размер подлежащих взысканию убытков, расходы на покупку товара не подтверждены. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

В связи с отказом в удовлетворении исковых требований в части взыскания суммы основного долга, акцессорные требования истца о взыскании неустойки в размере 379 241 руб. 60 коп. также не подлежат удовлетворению.

В соответствии со статьёй 110 Арбитражного процессуального кодекса РФ расходы по уплате государственной пошлины относятся на истца.

С учётом изложенного, руководствуясь статьями ст.ст. 15, 307, 309, 310, 329, 330, 393, 401, 421, 431, 702, 711, 753 Гражданского кодекса РФ, руководствуясь ст. ст. 41, 65, 71, 75, 110-112, 121-124, 162, 166-171, 176, 177, 180-182 Арбитражного процессуального кодекса РФ, суд

#### РЕШИЛ:

В удовлетворении иска отказать.

Взыскать с ООО РСК "АЛМАЗ" в доход федерального бюджета РФ государственную пошлину в сумме 28.317 руб. 34 коп.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Девятом арбитражном апелляционном суде.

Судья

Е.А. Абрамова