



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД КЕМЕРОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Красная ул, д. 8, Кемерово, 650000  
www.kemerovo.arbitr.ru, E-mail: info @ kemerovo.arbitr.ru

тел./факс (384-2) 58-37-05

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

### Р Е Ш Е Н И Е

город Кемерово

Дело № А27-13122/2017

17 августа 2017 года

Резолютивная часть решения оглашена 10 августа 2017 года

Полный текст решения изготовлен 17 августа 2017 года

Арбитражный суд Кемеровской области в составе: судьи Серафимовича Е.П.,

при ведении протокола и аудиозаписи судебного заседания секретарем Нагайцевой К.В.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску общества с ограниченной ответственностью «Ирбис-Строй», г.Новосибирск

к обществу с ограниченной ответственностью «Производственное объединение Сибмашстрой», г.Новокузнецк

о взыскании 750 812,49 руб. долга, 190 523,06 руб. пени

и по встречному иску общества с ограниченной ответственностью «Производственное объединение Сибмашстрой»

к обществу с ограниченной ответственностью «Ирбис-Строй»

о взыскании 260 939,34 руб. пени

при участии:

от истца – Кожевников И.С. представитель по доверенности от 03.03.2017, паспорт

от ответчика – Кулик В.А. представитель по доверенности от 09.01.2017, паспорт

#### у с т а н о в и л:

общество с ограниченной ответственностью «Ирбис-Строй» обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с исковыми требованиями к обществу с ограниченной ответственностью «Производственное объединение СибМашСтрой» о взыскании 750 812 руб. 49 коп. долга, 174 005 руб. 19 коп. пени (с учетом принятого судом в порядке ст. 49 АПК РФ увеличения размера исковых требований в части пени).

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 22.06.2017 исковое заявление принято к производству, возбуждено производство по делу, начата подготовка дела к судебному разбирательству, предварительное судебное заседание назначено на 19.07.2017.

Определением от 19.07.2017 принято встречное исковое заявление общества с ограниченной ответственностью «Производственное объединение СибМашСтрой» о взыскании общества с ограниченной ответственностью «Ирбис-Строй» 260 939,34 руб. неустойки за нарушение сроков выполнения работ по договору субподряда № 556 от 16.08.2016, а также 20 000 руб. судебных издержек, для совместного рассмотрения с первоначальным иском, судебное разбирательство в судебном заседании на 10.08.2017.

От истца поступило ходатайство об увеличении исковых требований, просит взыскать 750 812 руб. 49 коп. долга, 190 523, 06 руб. пени.

В силу статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации истец вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований.

Ходатайство об увеличении размера исковых требований принято судом.

Ответчик по первоначальному иску сумму задолженности оспорил, с начислением пени не согласился. Заявленные исковые требования поддержал, просит не рассматривать требование о взыскании судебных издержек.

ООО «Ирбис-Строй» против встречного иска возразил, указав, что неверно определен период просрочки исполнения обязательства, также указал, что нарушение сроков выполнения работ произошло вследствие выполнения дополнительных работ, о которых общество «СибМашСтрой» было уведомлено.

Изучив материалы дела, оценив представленные доказательства в отдельности и в их совокупности по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд полагает первоначальный иск подлежащим удовлетворению, а встречные требования удовлетворению в части, исходя из следующего.

Судом установлено, что 16.08.2016 между ООО «ПО СибМашСтрой» (подрядчик) и ООО «Ирбис-Строй» (субподрядчик) заключен договор от 16.08.2016 №556, согласно которому субподрядчик обязался в срок, установленный в спецификациях, выполнить работы на объекте : сервисный центр ООО «Копекс-Сибирь», расположенный по адресу г.Новокузнецк ул. Новороссийская, 38.

Спецификацией от 24.08.2016 №1 субподрядчик обязался выполнить работы, установленные спецификацией, стоимостью 4 348 989, 08 руб. в срок до 09.10.2016. Подрядчик обязался принять и оплатить работы в течение 30 календарный дней со дня подписания акта.

Спецификацией от 16.08.2016 №2 субподрядчик обязался выполнить работы, установленные спецификацией, стоимостью 1 100 000 руб. в срок до 09.10.2016. Подрядчик обязался принять и оплатить работы в течение 30 календарный дней со дня подписания акта (пункт 3.2 договора).

Указанные в спецификациях №1 и №2 работы выполнены субподрядчиком по актам от 26.09.2016 №1 на сумму 1 100 000 руб., от 09.12.2016 №1 на сумму 4 245 812, 49 руб.

Ссылаясь на отсутствие оплаты выполненных работ в размере 750 812,49руб., а также на оставление претензии об оплате долга и пени от 27.04.2017 без исполнения, ООО «Ирбис-Строй» обратилось в суд с настоящим иском.

Статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей указаны основания, предусмотренные законом и иными правовыми актами, а также действия граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В силу статьи 309 ГК РФ 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 и иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно 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.

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (ст. 740 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно п. 1 ст. 711 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда (пункт 1 статьи 746 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно п. 1 ст. 720 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.

По смыслу ст. 711, 720, 746 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в соответствии с правовой позицией, выраженной в п. 8 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда", основанием для возникновения обязательства заказчика по оплате выполненных работ является сдача результата работ заказчику.

В материалы дела представлены акты выполненных работ и справки о стоимости выполненных работ, которые свидетельствуют о выполнении субподрядчиком и приемке подрядчиком работ.

Факт выполнения истцом работ и их приемки ответчиком не оспорен.

Доказательства оплаты стоимости выполненных работ в заявленном истцом размере или частично ответчиком в материалы дела не представлены, в связи с чем требование о взыскании долга в размере 750 812, 49 руб. подлежит удовлетворению.

В соответствии с пунктом 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение обязательств может обеспечиваться, в том числе неустойкой.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Пунктом 11.2 договора за несвоевременную оплату работ подрядчик обязался оплатить пению в размере 0,1% от суммы задолженности за каждый день просрочки.

Истцом начислена неустойка за период с 09.01.2017 по 10.08.2017 в размере 19 0523, 06 руб., исходя из суммы долга, с учетом производимых ответчиком оплат.

Расчет неустойки судом проверен, признан правильным.

Как уже указано, основанием обращения с встречным иском послужило нарушение подрядчиком сроков выполнения работ.

Ссылаясь на нарушение сроков выполнения работ, истцом по встречному иску исчислена неустойка за период с 10.10.2016 по 09.12.2016.

Пунктом 11.3 предусмотрена ответственность субподрядчика за нарушение срока выполнения работ в размере 0,1% от стоимости работ по спецификации за каждый день просрочки.

В адрес ответчика по встречному иску направлена претензия, в которой заказчик указал на нарушение подрядчиком сроков выполнения работ и возникшую в связи с этим ответственность подрядчика, предусмотренную договором.

Нарушение срока выполнения работ и оставление указанной претензии со стороны подрядчика без ответа послужили основанием для обращения истца в арбитражный суд с настоящим иском.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из договоров и иных сделок.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 статье 310 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

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 (пункт 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу пункта 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет

ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно спецификациям №1 и №2 субподрядчик обязался выполнить работы в срок до 09.10.2016. Работы пол спецификации №2 согласно представленному акту приемки выполнены субподрядчиком в установленный срок. Акт от 09.12.2016 №1 свидетельствует о выполнении работ по спецификации №1 с нарушением установленного срока (09.10.2016).

Поскольку графиком установлен срок выполнения работ до 09.10.2016 (включительно), суд соглашается с определением истцом периода просрочки исполнения обязательства подрядчиком с 10.10.2016.

При этом доводы ответчика о нарушении сроков выполнения работ в связи с тем, что при производстве работ была установлена необходимость выполнения дополнительных работ, что явилось увеличением срока выполнения работ, о чем подрядчик был извещен, суд отклоняет, поскольку обстоятельства, о которых заявляет ответчик, не увеличивает сроки выполнения работ, каких либо доказательств, в том числе дополнительных соглашений, о согласовании сторонами договора иных сроков выполнения работ в материалы дела не представлено.

При этом суд считает неправомерным начисление неустойки исходя из стоимости выполнения работ, отраженной в спецификации. Так, пунктом 2.3 договора установлено, что окончательная стоимость работ по конкретной спецификации определяется на основании утвержденных подрядчиком актов по форме КС-2 и справок по форме КС-3 и составляет сумму, которая не может превышать сумму общей стоимости работ.

Акт выполненных работ и справка о стоимости выполненных работ от 09.12.2016 свидетельствуют о выполнении субподрядчиком работ стоимостью 4 245 812, 49 руб., в связи с чем в силу п. 2.3 договора начисление неустойки от стоимости работ, указанной в спецификации, является необоснованным.

При указанных обстоятельствах неустойка подлежит взысканию с субподрядчика в размере 254 748,74 руб. (4 245 812, 49\*0,1%\*60).

По правилам статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные расходы по первоначальному иску подлежат отнесению на ответчика, судебные расходы по встречному иску относятся на стороны пропорционально удовлетворенным требованиям.

Руководствуясь ст.ст. 167-170, 171, 176, 180, 181 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

р е ш и л :

Исковые требования ООО «Ирбис-Строй» удовлетворить.

Взыскать с ООО «Производственное объединение Сибмашстрой» в пользу ООО «Ирбис-Строй» 750 812 руб. 49 коп. долга, 190 523 руб. 06 коп. пени, 20 325 руб. расходов от уплаты госпошлины, всего 916 660 руб. 55 коп.

Судебные расходы по данному иску отнести на ответчика.

Исковые требования ООО «Производственное объединение Сибмашстрой» удовлетворить частично.

Взыскать с ООО «Ирбис-Строй» в пользу ООО «Производственное объединение Сибмашстрой» 254 748 руб. 74 коп. пени, 8 024 руб. расходов от уплаты госпошлины, всего 262 772 руб. 74 коп.

Судебные расходы по данному иску отнести на стороны пропорционально удовлетворенным требованиям.

Произвести зачет, в результате которого взыскать с ООО «Производственное объединение Сибмашстрой» в пользу ООО «Ирбис-Строй» 653 887 руб. 81 коп.

Взыскать в доход Федерального бюджета с ООО «Производственное объединение Сибмашстрой» 1 502 руб. госпошлины.

Исполнительные листы выдать после вступления решения в законную силу.

Решение может быть обжаловано в месячный срок со дня его принятия в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Судья

Е.П. Серафимович