



АРБИТРАЖНЫЙ ТРЕТЕЙСКИЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

123154, г. Москва, ул. Народного Ополчения, д. 29, к. 3

Тел/факс 8 (499) 501-15-90, Факс 8 (499) 720-51-40

www.A-tsm.ru, info@a-tsm.ru

Информационное письмо

От 20 марта 2015 г. № 456

Обзор судебной практики Арбитражного третейского суда города Москвы по рассмотрению иска о взыскании подрядчиком с субподрядчика неустойки и встречного иска о взыскании основного долга и неустойки по договору на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции объектов водоснабжения

Статья 29 Регламента Арбитражного третейского суда города Москвы предусматривает, что иск предъявляется по месту фактического нахождения Третейского суда, указанному на официальном сайте.

Арбитражный третейский суд города Москвы принимает и рассматривает иски сторон, заключивших третейское соглашение о рассмотрении спора в Арбитражном третейском суде города Москвы, независимо от места нахождения (проживания) сторон.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением (часть 1 статьи 5). Согласно части 1 статьи 7 Федерального закона «О третейских судах в РФ» третейское соглашение заключается в письменной форме, если иная форма третейского соглашения не предусмотрена федеральным законом.

Рекомендуемая форма третейского соглашения (третейской оговорки) для включения в договор, в раздел «разрешение споров»:

«Все споры по настоящему договору передаются на разрешение в государственный суд или в Арбитражный третейский суд города Москвы (г. Москва, ул. Шкулева, д. 9, корп. 1) в соответствии с его Регламентом.

Стороны согласовали, что заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в государственный суд по месту третейского разбирательства».

Общество с ограниченной ответственностью «Б» (истец по первоначальному иску) обратилось в Арбитражный третейский суд города Москвы с исковым заявлением к государственному унитарному предприятию (ответчик по первоначальному иску) о взыскании неустойки за просрочку исполнения обязательств по договору на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции объектов водоснабжения (договор), взыскании расходов по уплате третейского сбора. Ответчиком по первоначальному иску - государственным унитарным предприятием - подано встречное исковое заявление о взыскании с ООО «Б» суммы основного долга, неустойки за просрочку исполнения обязательств по договору, оплаченного третейского сбора, о признании некоторых положений договора ничтожными.

Исковое заявление подано с соблюдением требований, установленных Федеральным законом № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», к нему приложены документы, подтверждающие наличие третейского соглашения.

Между сторонами имеется третейское соглашение в виде третейской оговорки, содержащейся в договоре на выполнение строительно-монтажных работ, согласно которой: «В случае недостижения взаимного согласия споры по договору разрешаются в Арбитражном третейском суде города Москвы (г. Москва, ул. Шкулева, д.9, корп. 1). Решение суда окончательно и обязательно для сторон.»

Истец и ответчик о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом в порядке ст. 4 ФЗ «О третейских судах в РФ». Представитель истца по первоначальному иску в судебном заседании исковые требования поддержал в полном объеме, представил объяснения по иску, встречные исковые требования не признал, представил отзыв на встречное исковое заявление. Представители ответчика по первоначальному иску в судебное заседание явились, представили отзыв на первоначальное исковое заявление, первоначальные исковые требования не признали, встречное исковое заявление поддержали в полном объеме с учетом уточнения иска.

Из материалов дела установлено, что между истцом (подрядчик) и ответчиком (субподрядчик) заключен договор на выполнение строительно-монтажных (ремонтных) работ по реконструкции объектов водоснабжения (договор). Предмет договора – подрядные работы по реконструкции объектов водоснабжения согласно утвержденной рабочей документации на условиях договора. Субподрядчик должен обеспечить поставку на строительную площадку всех необходимых материалов, изделий, конструкций, оборудования и передать результат работ подрядчику или созданной им комиссии, а подрядчик обязуется обеспечить приемку выполненных работ и оплатить их в порядке и на условиях, определенных договором.

Договором установлена его цена, которая включает в себя стоимость материалов, строительно-монтажных и пуско-наладочных работ, инженерных работ, оборудования, затраты на временные здания и сооружения, энергоресурсы в период строительства, пуско-наладочные и режимные работы, подключение (врезку) к существующим инженерным коммуникациям (точки подключения подрядчик определяет самостоятельно), дополнительные работы и затраты, связанные с производством работ в зимнее время, резерв на непредвиденные работы и затраты, затраты на получение согласований и разрешений необходимых для ведения на нем работ до сдачи объекта в эксплуатацию, затраты на транспортировку оборудования и материалов до строительной площадки, затраты на погрузочно-разгрузочные работы, затраты на получение разрешения контролирующих и надзирающих органов, в уплату субподрядчиком налогов и других обязательных платежей, с учетом инфляции на весь период строительства, геодезических работ, ревизии оборудования.

В соответствии с договором расчеты за выполненные работы осуществляются ежемесячно на основании подписанных справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3), составленной в соответствии с актами выполненных работ (форма КС-2), счетов, счетов-фактур, в соответствии с условиями договора, подписанными представителями подрядчика и субподрядчика, за исключением 15 (пятнадцати) процентов, которые будут оплачены субподрядчику в течение 5 (пяти) банковских дней после ввода объекта в эксплуатацию.

Договором предусмотрено, что приемка выполненных субподрядчиком работ осуществляется представителем подрядчика в следующем порядке: не позднее 10 числа каждого месяца субподрядчик передает представителю подрядчика акт выполненных работ по форме КС-2 (с приложением исполнительной технической документации в

количестве 5-ти (пяти экземпляров), справку о стоимости работ по форме КС-3, счет и счет-фактуру (при необходимости). В течение 30 дней представитель подрядчика совместно субподрядчиком проверяет качество и объемы выполненных работ и: принимает и подписывает указанные выше документы; возвращает подрядчику для устранения выявленных замечаний; оформляет мотивированный отказ от приемки выполненных работ. Субподрядчик за свой счет устраняет выявленные в ходе проверки замечания, повторно предъявляет выполненные работы к приемке представителю подрядчика.

В соответствии с договором работы по договору должны быть начаты, производиться и завершены в соответствии с графиком выполнения подрядных работ (приложение к договору).

Истцом по первоначальному иску представлены: Справка КС-3, номер документа 1, отчетный период - апрель 2013 года; Акт КС-2 о приемке выполненных работ за апрель 2013 года, номер документа 1; Справка КС-3, номер документа 2, отчетный период – май 2013 года; Акт КС-2 о приемке выполненных работ за май 2013 года, номер документа 2. Указанные акты и справки подписаны истцом и ответчиком с приложением печатей без каких-либо оговорок и замечаний. Таким образом, работы за апрель и май 2013 года частично не выполнены.

Истцом по первоначальному иску в адрес ответчика по первоначальному иску направлена претензия о нарушении условий договора и оплате неустойки. Ответчиком по первоначальному иску письмом дан отрицательный ответ на указанную претензию.

В соответствии с договором субподрядчик при нарушении обязательств по настоящему контракту уплачивает подрядчику за нарушение календарных сроков выполнения отдельных видов работ (срыв графика производства работ) пению в размере 1% от стоимости работ, подлежащих выполнению согласно графику производства работ за каждый день просрочки. Расчет пени третейским судом проверен и признан верным, а первоначальные исковые требования подлежащими удовлетворению в полном объеме.

Во встречном исковом заявлении указано, что между ГУП и ООО «Б» заключен договор на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции объектов водоснабжения.

В соответствии со ст. 740 ГК РФ 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.

В соответствии с договором расчеты за выполненные работы осуществляются ежемесячно на основании подписанных справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3), составленной в соответствии с актами выполненных работ (форма КС-2), счетов, счетов-фактур, в соответствии с условиями договора, подписанными представителями подрядчика и субподрядчика, за исключением 15 (пятнадцати) процентов, которые будут оплачены субподрядчику в течение 5 (пяти) банковских дней после ввода объекта в эксплуатацию.

Согласно положениям статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Акт приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией (форма N КС-

14), утвержденная Постановлением Госкомстата России от 11.11.99 N 100 в составе альбома унифицированных форм первичной учетной документации по учету работ в капитальном строительстве, является документом по приемке и вводу законченного строительством объекта. В соответствии с указаниями по применению и заполнению унифицированных форм первичной учетной документации по учету работ в капитальном строительстве и ремонтно-строительных работ форма N КС-14 составляется в необходимом количестве экземпляров и подписывается представителями исполнителя работ (генерального подрядчика) и заказчика или другим лицом, на это уполномоченным инвестором, а также членами приемочной комиссии, состав которой определяется инвестором или заказчиком соответственно для исполнителя работ (генерального подрядчика), заказчика.

Изложенные положения законодательства свидетельствуют о том, что акт ввода в эксплуатацию является документом, составление которого производится по окончании всех работ генподрядчиком, а не субподрядчиком. Кроме того, в силу различных причин, в том числе и не зависящих от субподрядчика, подписание и утверждение акта ввода в эксплуатацию может не состояться.

При таких обстоятельствах изложенное в договоре условие о 15 (пятнадцати) процентах, которые будут оплачены субподрядчику в течение 5 (пяти) банковских дней после ввода объекта в эксплуатацию (гарантийное удержание) не соответствует положениям статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, а поэтому на основании пункта 1 статьи 168, статьи 180 Гражданского кодекса Российской Федерации это условие является недействительным (ничтожным).

Согласно подписанным актам КС-2 и КС-3 №2 ООО «Б» должно было в установленный срок оплатить выполненные работы. ООО «Б» принятые обязательства по оплате выполненных работ исполнила частично. ГУП направило в адрес ООО «Б» претензию с расчетом суммы основной задолженности, расчетом суммы неустойки и требованием оплаты этих сумм, однако сумма задолженности погашена не была и оплата пени не производилась. Согласно подписанным актам КС-2 и КС-3 №3 ответчик по встречному иску должен был в установленный срок оплатить выполненные работы. Указанное обязательство исполнено частично. По справке КС-3 №4 ООО «Б» должно было в установленный срок оплатить оказанные услуги. Однако оплата произведена не была. Ответчик по встречному иску отрицает факт подписания справки КС-3 №4, заявляет об отсутствии акта КС-2, который подтверждает приемку выполненных работ. В связи с этим у ООО «Б» отсутствует обязанность по уплате денежных средств.

В соответствии с договором срок действия договора установлен до 30 июня 2013 года, а в части взаиморасчетов и гарантийных обязательств – до полного исполнения сторонами своих обязательств по договору. Таким образом, утверждение ООО «Б» о невозможности начисления пени после 30 июня 2013 года противоречит условиям договора.

Согласно статьям 309-310 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 или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Приемка работ произведена истцом по первоначальному иску, о чем свидетельствуют подписанные справки КС-3 и акты КС-2. Доказательств оплаты в полном объеме выполненных работ в материалы третейского дела не представлено. Ответчиком по первоначальному иску работы не выполнены в объеме, предусмотренном договором, о

чем свидетельствуют подписанные справки КС-3 и акты КС-2, доказательств обратного в материалы третейского дела не представлено.

В соответствии со ст. 740 ГК РФ по договору строительного подряда одна сторона (подрядчик) обязуется в установленный в договоре срок построить по заданию другой стороны (заказчика) определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется принять их результат и уплатить обусловленную цену. Согласно п. 2 ст. 405 ГК РФ если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков. В соответствии с п. 3 ст. 708 ГК РФ указанные в п.2 ст. 405 ГК РФ последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков. Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штраф, пени) признается определенная законом или договором сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

ООО «Б» направило заявление о проведении зачета удовлетворенных требований первоначального и встречного исков в случае вынесения судебного акта, удовлетворяющего иски.

Расходы по оплате третейского сбора распределяются пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям, в порядке ст. 16 ФЗ «О третейских судах РФ».

Исковые требования истца по первоначальному иску удовлетворены третейским судом в полном объеме. Встречные иски удовлетворены третейским судом частично. Произведен зачет требований по первоначальному и встречному искам.

Председатель
Арбитражного третейского суда г. Москвы

Кравцов А.В.