

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

**Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва

Дело № А40-59292/16-43-513

09. 09. 2016 года

Резолютивная часть решения объявлена 22. 08. 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 09. 09. 2016 года.

**Судья Арбитражного суда г. Москвы Романов О.В., единолично,
протокол судебного заседания вёл секретарь судебного заседания Фёдоров А.А.,**

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску
ООО " Капитал-Строй " (ОГРН 1085404030601) к ООО " Макдоналдс " (ОГРН 1027700251754)
о взыскании 1 949 466 руб. 27 коп. – долга, штрафа, пени, процентов,
с участием представителей: от истца – Имедашвили А.Ю., доверенность б/н от 21.07.2016 г., от
ответчика – не явился.

Заслушав представителя, изучив, имеющиеся в деле, документы, арбитражный суд

У С Т А Н О В И Л :

Иск заявлен о взыскании 1 949 466 руб. 27 коп. – долга, штрафа, пени, процентов, на осно-
вании ст. ст. 309, 310 ГК РФ.

Истец направил в судебное заседание представителя, который заявил об увеличении иско-
вых требований до 2 059 148 руб. 71 коп., в том числе: 1 908 494 руб. 64 коп. – долга, 69 254 руб.
57 коп. – штрафа, 55 763 руб. 42 коп. – пени, 25 636 руб. 08 коп. – процентов, поддержал предьяв-
ленный иск, повторив доводы, изложенные в исковом заявлении, не представив дополнительного
письменного обоснования возможности применения двух мер ответственности за одно и тоже
нарушение условий договора, истребованное судом, представил истребованные судом и дополни-
тельные документы не в полном объеме; не заявил о том, что располагает какими-либо иными,
кроме имеющихся в материалах дела, документами, подтверждающими предьявленный иск; не
возражал против рассмотрения спора по существу в данном судебном заседании по имеющимся в
деле документам; каких-либо иных ходатайств не заявил.

Ответчик не направил представителя в судебное заседание, не представил отзыв на исковое
заявление, истребованные судом документы, опровергающие иск не предьявил; расчет истца не
оспорил; о времени и месте судебного заседания извещен в установленном порядке, в соответ-
ствии со статьями 121-124 АПК РФ; каких-либо ходатайств не заявил.

Заявление истца об увеличении исковых требований до 2 059 148 руб. 71 коп., в том числе:
1 908 494 руб. 64 коп. – долга, 69 254 руб. 57 коп. – штрафа, 55 763 руб. 42 коп. – пени, 25 636 руб.
08 коп. – процентов, расценивается судом как ходатайство о рассмотрении в данном процессе но-
вого требования о взыскании долга в сумме 109 682 руб. 44 коп. и отклоняется судом как не соот-
ветствующее требованиям ст. 49 АПК РФ, т.к. указанное требование имеет самостоятельные
предмет и основание.

Судом рассматривается в данном процессе по существу требование истца о взыскании 1
949 466 руб. 27 коп., в том числе: 1 798 812 руб. 20 коп. – долга, 69 254 руб. 57 коп. – штрафа,
55 763 руб. 42 коп. – пени, 25 636 руб. 08 коп. – процентов.

Дело рассмотрено в соответствии с порядком предусмотренным ст. 156 АПК РФ, по имею-
щимся в деле документам, представленным истцом, в отсутствие отзыва ответчика на исковое за-
явление и представителя ответчика.

Молчание ответчика расценивается судом как отсутствие возражений на иск в соответствии со ст. 41, 65, 66, 75, 131, 133-136 АПК РФ.

Суд, с учётом изложенных истцом обстоятельств и доводов, в соответствии с имеющимися в материалах дела, документами, в отсутствие возражений по существу заявленного требования, со стороны ответчика, пришёл к следующим выводам и считает установленными следующие обстоятельства:

16.03.2015 года между ООО «Макдоналдс» (Заказчик, Ответчик) и ООО «Капитал-Строй» (Истец, Подрядчик) был заключен договор подряда № 2292 на проектирование предприятия быстрого обслуживания «Макдоналдс» по адресу: Томская область, г. Томск, ул. Красноармейская, 123 «а» (кадастровый номер земельного участка 70:21:0200023:4473).

По условиям данного договора Подрядчик обязался на условиях подряда на основании задания на проектирование, согласованной сторонами сметой и исходными данными Заказчика выполнить комплекс работ по проектированию предприятия общественного питания быстрого обслуживания «Макдоналдс», для размещения по адресу: Томская область, г. Томск, ул. Красноармейская, 123 «а» (далее - Объект) и согласовать с Заказчиком, в компетентных государственных органах, органах местного самоуправления, иных уполномоченных органах выполненную Подрядчиком проектно-сметную документацию в полном объеме, необходимом для последующего осуществления строительно-монтажных работ и ввода Объекта в эксплуатацию, а также передать её Заказчику в установленный Договором срок (далее - Проектирование).

Согласно п.2.1. Договора стоимость работ по договору составляет 743 584 (семьсот сорок три тысячи пятьсот восемьдесят четыре) рубля 03 копейки, в том числе НДС 18% -113 428 (сто тринадцать тысяч четыреста двадцать восемь) рублей 07 копеек.

Согласно п.4.3. Договора датой окончания выполнения Проектирования по Договору является дата подписания Сторонами Акта сдачи-приемки проектно-сметной документации, при этом работы должны быть выполнены не позднее 30 апреля 2015 г.

29 апреля 2015 года Стороны подписали дополнительное соглашение №1 к Договору, в соответствии с которым были внесены изменения в п 4.3. Договора, при этом срок окончания выполнения работ (дата окончания проектирования) был установлен не позднее 01 ноября 2015 г. Соответствующие изменения конечного срока работ по договору также были внесены в приложение №5 к Договору - «График выполнения проектирования».

Сотрудники ООО «Капитал-Строй» и ООО «Макдоналдс» для целей надлежащего выполнения условий договора, общались друг с другом посредством телефонных переговоров, а также с помощью отправки сообщений по электронной почте.

Как указывает истец 08 мая 2015 г. на электронный адрес проектного отдела ООО «Капитал-Строй» с электронного адреса сотрудника ООО «Макдоналдс» Чебаненко В. поступило электронное сообщение с просьбой о принятии к исполнению таблицы изменений исходных данных (Румбук) в версии апрель 2015 г.

В соответствии с требованиями статьи 720 ГК 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.

Из части 4 статьи 753 ГК РФ следует, что 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.

Согласно ст. 711 ГК РФ, 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.

В соответствии с п. 1 ст. 746 ГК РФ оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.

В соответствии со ст. 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается, за исключением случаев предусмотренных законом и договором.

В связи с тем, что указанное приложение в новой редакции претерпело существенные изменения, возникла необходимость в дополнительной переработке части разделов проектной документации, а также возникла необходимость разработки дополнительных разделов проектной документации.

После выполнения всех необходимых объемов работ, с учетом дополнительной переработки части разделов проектно-сметной документации, а также разработки дополнительных разделов проектной документации, итоговая стоимость работ по 1 этапу договора составила 1 798 812 (один миллион семьсот девяносто восемь тысяч восемьсот двенадцать) руб. 20 коп., с учетом НДС 18%.

ООО «Капитал-Строй» направило в адрес ООО «Макдоналдс» сопроводительное ценное письмо (исх. №676 от 30 октября 2015 г.) с приложениями: Акт сдачи-приемки работ по Договору №2292 от 16.03.2015 г. (2 экз. на 1 л.); Акт сдачи-приемки проектно-сметной документации (2 экз. на 1 л.); Смета на проектирование (2 экз. на 2 л.); Комментарии к смете на проектирование (2 экз. на 2 л.); Смета (расчет дополнительных работ по трудозатратам) (2 экз. на 3 л.); Сметный расчет дополнительных работ (приложение к комментариям к смете) (2 экз. на 1 л.); Счет на оплату №57 от 30.10.2015 г.; Счет-фактура №146 от 30.10.2015 г.

В комментариях к смете на проектирование ООО «Капитал-Строй» обосновало итоговую стоимость выполненных работ по договору с учетом изменения объемов работ и фактических трудозатрат.

В частности, в примечаниях присутствуют пояснения об объемах переработки конкретных разделов документации (с указанием переработки в процентах).

Также, в пояснениях к смете, ООО «Капитал-Строй» указало разделы документации, которые в договоре не были учтены (отсутствовали в смете), но были разработаны ООО «Капитал-Строй» дополнительно, для целей соблюдения условий приложения №3 к договору (общие требования при проектировании и строительстве).

Согласно п.6.1.3. договора Заказчик обязан принять от Подрядчика по результатам Проектирования надлежаще разработанную и утвержденную проектно-сметную документацию в соответствии с условиями договора.

Заказчик не подписал со своей стороны и не направил в адрес Подрядчика полученные им акты, подтверждающие приемку работ.

Согласно ч.4. ст. 753 Гражданского кодекса РФ сдача результата работ Подрядчиком и приемка его Заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами.

В соответствии со ст. 709 ГК РФ, если цена по договору подряда является твердой, именно эту сумму и должен получить подрядчик за выполненные работы.

Изменение стоимости работ, выполняемых подрядчиком, может произойти под влиянием двух факторов: увеличение объема работ и повышение стоимости материалов и услуг третьих лиц, привлекаемых к выполнению работ. При этом установленная сторонами в договоре твердая цена не подлежит изменению ни при каких обстоятельствах, за исключением внесения в договор соответствующих изменений.

Поскольку ООО «Капитал -Строй» требует взыскания с ответчика суммы, превышающей обусловленную договором цену, на нем лежит бремя доказывания правомерности такого требования.

Однако в нарушение статьи 65 АПК РФ подрядчик не представил суду доказательств внесения изменений в цену договора, являющуюся твердой, равно как и извещения заказчика об удорожании работ либо об увеличении объема работ.

Факт подписания ответчиком акта приемки выполненных работ формы КС-2 и справки о стоимости выполненных работ формы КС-3 не влечет для последнего обязанности для их оплаты, поскольку указанные документы подтверждают лишь объем и их фактическую стоимость, но не свидетельствуют о его согласии на изменение стоимости работ.

Согласно п. 11.3.1. Договора Заказчик за нарушение обязательств по Договору уплачивает Подрядчику: за необоснованную задержку начала приемки проектно-сметной документации свыше 15 (пятнадцати) дней со дня получения извещения Подрядчика о предъявлении проектно-сметной документации к сдаче - штраф в размере 0,05% от общей стоимости Договора за каждый день просрочки, но не более 20 % (двадцати процентов) общей стоимости договора, что оставило по расчету истца 69 254,57 руб., а за необоснованную задержку расчетов за выполненное Проектирование - пени в размере 0,05% стоимости за каждый день просрочки, что составило по расчету истца 55 763,42 руб.

Так же истцом начислены проценты за пользование чужими денежными средствами в сумме 899,41 руб.

Согласно ст. 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующими в месте кредитора или, если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения, опубликованными Банком России и имевшими место в соответствующие периоды средними ставками банковского процента по вкладам физических лиц. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

В части взыскания процентов иск заявлен неправомерно, поскольку одновременное взыскание неустойки за просрочку оплаты и процентов за пользование чужими денежными средствами недопустимо, так как за одно и то же правонарушение не могут применяться две меры гражданско-правовой ответственности.

В силу пункта 4 статьи 709 ГК РФ цена работ (смета) может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой.

На основе оценки условий договора от 16.03.2015 судом установлено, что стороны согласовали твердую стоимость работ в сумме 743 584 руб. 03 коп. руб., не подлежащую изменению при осуществлении работ.

Однако в нарушение статьи 65 АПК РФ подрядчик не представил суду доказательств внесения изменений в цену договора, являющуюся твердой, равно как и извещения заказчика об удорожании работ либо об увеличении объема работ.

Поскольку требование о взыскании с ответчика штрафа и неустойки является производным требованием от основного, оно подлежит удовлетворению исходя из удовлетворения суммы основной задолженности, а именно из расчета от суммы 743 584,03 руб.

Таким образом, сумма штрафа, подлежащая взысканию с ответчика, составляет 28 627 руб. 99 коп., сумма пени 23 051 руб. 10 коп.

В соответствии с п. 1 ст. 330 ГК РФ, 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.

Учитывая, что на момент рассмотрения спора ответчиком не представлены доказательства оплаты задолженности по Договору, иск по существу и размеру не оспорен, суд считает требование заявленным обоснованно и подлежащим удовлетворению в заявленном размере 743 584 руб. 03 коп. в соответствии со ст.ст. 307, 309 ГК РФ.

Соглашением сторон в соответствии со ст. ст. 421, 431 ГК РФ стороны вправе предусмотреть размер ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий договора.

Исследовав расчет истца по договору, суд полагает, что сумма пени, подлежащих взысканию с ответчика составляет 23 051 руб. 10 коп., оснований для применения ст. 333 ГК РФ суд не усматривает, кроме того, ответчиком размер неустойки не оспорен.

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

Расходы по уплате госпошлины относятся на стороны пропорционально размеру удовлетворенных требований, в соответствии со статьями 110, 112 АПК РФ. Госпошлину следует взыскать в доход федерального бюджета РФ, в связи с тем, что истцу при предъявлении иска в суд была предоставлена отсрочка уплаты госпошлины до принятия решения судом.

В соответствии с изложенным, на основании статей 8, 9, 11, 12, 153, 154, 160, 307-310, 314, 328, 329, 330, 331, 401, 420-424, 431-434, 702, 709, 711, 720, 740, 746, 753 ГК РФ, руководствуясь статьями 41, 65, 66, 71, 75, 81, 110, 112, 121-124, 155, 156, 162, 166-171, 176, 177, 180-182, 318, 319 АПК РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л :

Ходатайство истца о рассмотрении в данном процессе нового требования о взыскании долга в сумме 109 682 руб. 44 коп. оставить без удовлетворения.

Взыскать с ООО "Макдоналдс" (ОГРН 1027700251754):

- в пользу ООО "Капитал-Строй" (ОГРН 1085404030601) 795 263 руб. 12 коп., в том числе: 743 584 руб. 03 коп. – долга, 28 627 руб. 99 коп. – штрафа, 23 051 руб. 10 коп. – пени.

Требования истца о взыскании долга в сумме 1 055 228 руб. 18 коп., штрафа в сумме 40 626 руб. 58 коп., пени в сумме 32 712 руб. 32 коп., процентов в сумме 25 636 руб. 08 коп. оставить без удовлетворения с отнесением соответствующей части расходов по уплате госпошлины на истца.

Взыскать в доход федерального бюджета РФ:

- с ООО "Макдоналдс" (ОГРН 1027700251754) госпошлину в сумме 13 254 руб. 30 коп.;

- с ООО "Капитал-Строй" (ОГРН 1085404030601) госпошлину в сумме 19 239 руб. 70 коп.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в месячный срок со дня принятия.

Судья

О.В. Романов