



АРБИТРАЖНЫЙ ТРЕТЕЙСКИЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

23154, 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 09 сентября 2015 г. № 515

Обзор судебной практики Арбитражного третейского суда города Москвы по рассмотрению иска о взыскании генподрядчиком с подрядчика убытков, возникших в результате некачественного выполнения работ, и неустойки по договору строительного подряда на выполнение аварийно-восстановительных работ по гидроизоляции

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 «Ин.» (истец) обратилось в Арбитражный третейский суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Иж.» (ответчик) о взыскании убытков (реального ущерба), неустойки, оплаченного третейского сбора.

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 подряда, согласно которой «Все споры, разногласия или требования, независимо от оснований их возникновения, которые возникли или могут возникнуть между Сторонами по настоящему Договору, в том числе связанные с его заключением, исполнением, изменением, расторжением или признанием

недействительным (полностью или частично), передаются на рассмотрение в Арбитражный третейский суд города Москвы (город Москва, ул. Шкулева, дом 9, корп. 1). Решение суда окончательно».

Истец и ответчик о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом в порядке ст. 4 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации». Представитель истца в судебное заседание явился, исковые требования поддержал в полном объеме. Представитель ответчика в судебное заседание явился, исковые требования не признал, возражал по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление, просил оставить исковое заявление без рассмотрения, в связи с несоблюдением истцом претензионного порядка рассмотрения споров.

Между и истцом (генеральный подрядчик, генподрядчик) и ответчиком (подрядчик) заключен договор строительного подряда на выполнение аварийно-восстановительных работ по гидроизоляции (договор), в соответствии с которым генподрядчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению аварийно-восстановительных работ по гидроизоляции. Договором установлена стоимость работ. Срок выполнения работ определен календарным планом с указанием даты начала и окончания работ. Подрядчик несет ответственность за соответствие используемых материалов и оборудования, спецификациям, государственным стандартам, техническим условиям.

В соответствии с договором расчет за выполненные работы производится генподрядчиком в размере 100% от твердой договорной цены (с учетом ранее выплаченных сумм) после полного выполнения работ, включая устранения выявленных дефектов, на основании оформленного в установленном порядке акта-сдачи приемки выполненных работ в течение 90 (девяносто) дней со дня получения счета подрядчика. Оплата по договору произведена платежным поручением.

Согласно договору до передачи спора на разрешение суда стороны примут меры к его урегулированию в претензионном порядке. Претензия должна быть рассмотрена и по ней дан ответ в течение 5 (пяти) дней с момента получения. Истец и ответчик также согласовали, что любое уведомление по договору дается в письменной форме в виде официального письма, которое направляется получателю заказной почтой с уведомлением по его юридическому адресу, либо с курьером.

Претензионный порядок урегулирования спора подразумевает особую (письменную) примирительную процедуру - процедуру урегулирования спора самими спорящими сторонами, осуществляемую посредством предъявления претензии и направления ответа на нее.

Под претензией следует понимать требование заинтересованного лица, направленное непосредственно контрагенту, об урегулировании спора между ними путем добровольного применения способа защиты нарушенного права, предусмотренного законодательством. Указанное требование (претензия) облекается в форму письменного документа, содержащего четко сформулированные требования (например, изменить или расторгнуть договор, исполнить обязанность, уплатить задолженность или выплатить проценты и т.д.); обстоятельства, на которых основываются требования; доказательства, подтверждающие их (со ссылкой на соответствующее законодательство); сумму претензии и ее расчет (если она подлежит денежной оценке) и иные сведения, необходимые для урегулирования спора. Претензионный порядок является досудебной процедурой, которую сторонам необходимо пройти в тех случаях, когда она предусмотрена в целях урегулирования спора, именно до обращения с иском в третейский суд.

В соответствии со статьей 49 Регламента Арбитражного третейского суда г. Москвы каждое лицо, участвующее в деле, обязано доказать обстоятельства, на которые оно ссылается в обоснование своих требований или возражений. Исковое заявление поступило в Арбитражный третейский суд г. Москвы 29.09.2014 г., что подтверждается штампом канцелярии суда.

Истец, ссылаясь на соблюдение претензионного порядка урегулирование спора, представил квитанцию от 22.09.2014 г., и претензию от 19.09.2014 г. о возмещении убытков (реального ущерба). Однако квитанция от 22.09.2014 г. не содержит описи вложения. Ответчик отрицал факт получения претензии.

Согласно уведомлению службы экспресс-доставки отправление от 22.09.2014 г., доставлялось получателю, но не вручено, поскольку по указанному адресу получатель отсутствует.

В судебном заседании третейским судом был исследован конверт службы экспресс-доставки, по квитанции от 22.09.2014 г. Конверт был возвращен отправителю - ООО «Ин.», в связи с отсутствием ООО «Ид.» по указанному адресу. Судом было установлено, что целостность представленного в материалы дела фирменного конверта службы экспресс-доставки по накладной от 22.09.2014 г не нарушена, при вскрытии конверта в нем оказались: 1) Претензия ООО «Ин.» от 19.09.2014 г., адресованная ООО «Ид.»; 2) Копия акта о выявленных недостатках результата выполненных работ; 3) Копия договора строительного подряда на выполнение аварийно-восстановительных работ по устранению замечаний и дефектов, вызванных нарушением технологии производства работ по гидроизоляции предыдущим подрядчиком (заключенный между ООО «Ин.» и ООО «Г»); 4) копия платежного поручения; 4) Копия акта об устранении замечаний и дефектов; 5) Акт о выявленных недостатках результата выполненных работ. Претензия, находящаяся в конверте службы экспресс-доставки, по квитанции от 22.09.2014 г. идентична претензии, представленной в материалы дела.

В соответствии с договором любое сообщение, претензия или другая информация (далее – уведомление), которое одна сторона направляет другой стороне в соответствии с договором, направляется в письменном виде почтой по адресу, указанном в договоре. При этом указанные уведомления будут считаться полученными подрядчиком также в случаях, если их вручение оказалось невозможным в связи с отсутствием подрядчика по адресу, указанному в настоящем договоре, либо адрес оказался неверным, либо несуществующим.

Доказательств того, что организацией экспресс-доставки были нарушены действующие правила доставки корреспонденции, ООО «Ид.» в третейский суд не представлено. Организация экспресс-доставки осуществляет свою деятельность на основании лицензии на оказание услуг почтовой связи, которая предусматривает, что лицензиат обязан оказывать услуги связи в соответствии с правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденными Правительством Российской Федерации. ООО «Ид.» доказательств того, что им были предприняты все разумные меры к получению корреспонденции, что организация экспресс-доставки нарушила правила доставки и т.п. в третейский суд не представлено.

Согласно материалам дела ООО «Ид.» получило претензию 23.09.2014 г. Пунктом 18.2 Договора Истец и Ответчик согласовали, что до передачи спора на разрешение суда Стороны примут меры к его урегулированию в претензионном порядке. Претензия должна быть рассмотрена и по ней дан ответ в течение 5 (пяти) дней с момента получения.

Вопросы исчисления сроков регулируются главой 11 ГК РФ. В соответствии со ст. 190 ГК РФ установленный сделкой срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ст. 191 ГК РФ). Следовательно, срок ответа на претензию истекал 28.09.2014 г.

В силу части 5 статьи 4 Регламента Арбитражного третейского суда г. Москвы, если для определенной категории споров федеральным законом установлен претензионный или иной досудебный порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор передается на разрешение арбитражного суда после соблюдения такого порядка. Согласно пункту 9 части 1 статьи 97 Регламента Арбитражного третейского суда г. Москвы к исковому заявлению прилагаются документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором. Третейский суд может оставить исковое заявление без рассмотрения в случае, когда после его принятия к производству установит, что истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора.

Из материалов дела следует, что претензия с требованием об уплате убытков (реального ущерба) и неустойки направлена истцом ответчику 22.09.2014. Ответчик получил претензию 23.09.2014 г. В Арбитражный третейский суд г. Москвы истец обратился 29.09.2014, то есть до истечения 5-ти дневного срока рассмотрения претензии.

Вместе с тем досудебный, претензионный порядок разрешения споров служит целям добровольной реализации гражданско-правовых санкций без обращения за защитой в суд. Совершение спорящими сторонами обозначенных действий после нарушения (оспаривания) субъективных прав создает условия для урегулирования возникшей конфликтной ситуации еще на стадии формирования спора, то есть стороны могут ликвидировать зарождающийся спор, согласовав между собой все спорные моменты, вследствие чего не возникает необходимости в судебном разрешении данного спора. Таким образом, оставляя иск без рассмотрения ввиду несоблюдения претензионного порядка урегулирования спора, суд должен исходить из реальной возможности погашения конфликта между сторонами при наличии воли сторон к совершению соответствующих действий, направленных на разрешение спора. При наличии доказательств, свидетельствующих о невозможности досудебного урегулирования спора, иск подлежит рассмотрению в суде. Как видно из материалов дела, ответчиком доказательств, подтверждающих направление истцу ответа на претензию в установленный договором срок или совершения иных действий, направленных на мирное разрешение спора, представлено не было. К дате рассмотрения дела Арбитражным третейским судом г. Москвы срок рассмотрения претензии истек, однако спор сторонами не урегулирован, доказательств обратного третейскому суду не представлено.

Следовательно, обращение истца в Арбитражный третейский суд г. Москвы до окончания срока рассмотрения претензии ответчиком не нарушило права последнего и не препятствовало ответчику принять меры к урегулированию спора, как в досудебном порядке, так и в процессе рассмотрения дела в Арбитражном третейском суде г. Москвы. При таких обстоятельствах Арбитражный третейский суд г. Москвы пришел к выводу о том, что оставление иска без рассмотрения носит формальный характер, так как не способно достигнуть целей, которые имеет досудебное урегулирование спора.

Согласно договору при нарушении условий договора стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и договором.

В случае выполнения работ ненадлежащего качества, генподрядчик вправе потребовать от подрядчика уплаты неустойки в размере 0,1 % от стоимости выполненных работ ненадлежащего качества за каждый день с момента направления генподрядчиком в адрес подрядчика уведомления о ненадлежащем исполнении подрядчиком обязательств по выполнению работ на соответствующем этапе, предусмотренном календарным планом, до момента устранения недостатков выполненных работ.

В договоре истец и ответчик согласовали обязательный досудебный порядок урегулирования спора. Любое уведомление по договору дается в письменной форме в виде официального письма, которое направляется получателю заказной почтой с уведомлением по его юридическому адресу, либо курьером.

Претензия, представленная истцом в материалы третейского дела содержит требования только о возмещении убытков (реального ущерба). Требование о возмещении договорной неустойки претензия от 19.09.2014 г. не содержит. В соответствии со ст. 109 Регламента Арбитражного третейского суда города Москвы в случае, если истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором, третейский суд оставляет исковое заявление без рассмотрения. При таких обстоятельствах требования ООО «Ин.» к ООО «Ид.» о взыскании суммы неустойки по договору строительного подряда на выполнение аварийно-восстановительных работ по гидроизоляции третейский суд оставляет без рассмотрения.

Согласно ст. 15 ГК 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). Статьей 393 ГК РФ предусмотрено, что должник обязан возместить кредитору убытки причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Убытки определяются в соответствии с правилами предусмотренными ст. 15 ГК РФ.

Согласно ст. 719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, препятствует исполнению договору подрядчиком.

Гарантийный срок по договору составляет 30 (тридцать) месяцев с даты подписания окончательного акта сдачи-приемки выполненных работ.

В соответствии с договором, если в течение гарантийного срока обнаружатся дефекты, то подрядчик обязан их устранить за свой счет и в согласованные с генподрядчиком и заказчиком сроки. Для участия в составлении акта, фиксирующего дефекты, согласования порядка и сроков их устранения, подрядчик обязан направить своего представителя не позднее 5 дней со дня получения письменного извещения генподрядчика. Гарантийный срок в этом случае продлевается на период устранения дефектов. При отказе подрядчика от составления или подписания акта обнаруженных дефектов заказчик составляет односторонний акт на основе квалифицированной экспертизы, привлекаемой им за свой счет.

В 2013 году ООО «Ид.» и ООО «Ин.» подписали акт о приемке выполненных работ (форма КС-2) по договору строительного подряда. ООО «Ид.» выставило ООО «Ин.» счет на оплату по договору строительного подряда на выполнение аварийно-

восстановительных работ по гидроизоляции. Платежным поручением ООО «Ин.» оплатило ООО «Ид.» указанную сумму.

В июле 2014 г. ООО «Ид.» получило нарочно уведомления ООО «Ин.», согласно которым истец уведомлял ответчика о выявленных дефектах в процессе эксплуатации объекта. Также истец просил направить представителя ответчика для активирования и устранения дефектов. Получение указанных уведомлений ООО «Ид.» подтверждается материалами дела, не отрицается представителем ответчика.

Гарантийный срок по договору составляет 30 (тридцать) месяцев с даты подписания окончательного акта сдачи-приемки выполненных работ. Акт сдачи-приемки выполненных работ (по форме КС-2) подписан 25.12.2013 г.

В соответствии с договором, если в течение гарантийного срока обнаружатся дефекты, то подрядчик обязан их устранить за свой счет и в согласованные с генподрядчиком и заказчиком сроки. Для участия в составлении акта, фиксирующего дефекты, согласования порядка и сроков их устранения, подрядчик обязан направить своего представителя не позднее 5 дней со дня получения письменного извещения генподрядчика. Гарантийный срок в этом случае продлевается на период устранения дефектов.

Получив уведомление об обнаружении дефектов, ответчик своего представителя для участия в составлении акта, фиксирующего дефекты, а также согласования порядка и срока устранения дефектов не направил.

ООО «Ин.» и ООО «Г.» заключили договор строительного подряда на выполнение аварийно-восстановительных работ по устранению замечаний и дефектов, вызванных нарушением технологии производства работ по гидроизоляции предыдущим подрядчиком. Договором установлена стоимость работ и срок выполнения (не позднее чем через 3 (три) месяца с даты начала выполнения работ). Датой начала выполнения работ считается дата заключения договора.

ООО «Ин.» и ООО «Г.» подписали акт о приемке выполненных работ (форма КС-2) по договору строительного подряда и акт об устранении замечаний и дефектов вызванных нарушением технологии производства работ по гидроизоляции предыдущим подрядчиком. Между ООО «Ин.» и ОАО «М» составлен акт о выявленных недостатках результата выполненных работ, согласно которому, дефекты, выявленные в период гарантийных обязательств, устранены в полном объеме, замечаний нет.

ООО «Ин.» произвело платежным поручением ООО «Г.» оплату по договору.

В соответствии со ст.ст. 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, при этом односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются.

Согласно ст. 702 ГК 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. В соответствии со 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, либо с согласия заказчика досрочно. Согласно п. 1 ст. 708 и п. 1 ст. 766 ГК РФ существенными

условиями договора подряда являются начальный и конечный сроки выполнения работы, поэтому отсутствие в договоре данных условий свидетельствует о его незаключении (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

В силу положений п. 1 ст. 716 ГК РФ, подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении, в том числе, обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок. Подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства (п. 2 ст. 716 ГК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 723 ГК РФ, если недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков. Должник обязан возместить кредитору убытки причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства (ч.1 ст. 393 ГК РФ). В силу п. 1 ст. 723 ГК РФ при выполнении работы с недостатками заказчик вправе потребовать от подрядчика возмещения своих расходов на устранение недостатков, если право заказчика на их устранение предусмотрено договором. В данном случае договором право заказчика на устранение недостатков не предусмотрено. Согласно п. 3 ст. 723 ГК РФ заказчик вправе отказаться от договора и требовать возмещения убытков, если отступления в работе не были устранены в разумный срок. Таким образом, закон наделяет заказчика правом самому устранить недостатки в случае, когда отступления в работе не были устранены подрядчиком в разумный срок.

На основании п. 2 ст. 15 ГК РФ 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). Расходы по устранению недостатков относятся к реальному ущербу и подлежат взысканию с подрядчика.

Учитывая, что требования истца обоснованы, документально подтверждены, третейский суд пришел к выводу, что исковые требования следует признать обоснованными и подлежащими удовлетворению частично. Расходы по оплате третейского сбора относятся на ответчика в порядке статьи 16 Федерального закона от 24.07.2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах Российской Федерации».

Исковые требования истца удовлетворены третейским судом частично. Арбитражным судом города Москвы выдан исполнительный лист на принудительное исполнение решения Арбитражного третейского суда города Москвы.

Обзор подготовлен Помощником Председателя Арбитражного третейского суда города Москвы по аналитической работе Петренко О.В.

Председатель
Арбитражного третейского суда г. Москвы

Кравцов А.В.