

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е****"06" апреля 2010 г.****Дело № A40-24136/10-68-234**Резолютивная часть решения объявлена 05.04.2010г.Полный текст решения изготовлен 06.04.2010г.

Арбитражный суд в составе:

Председательствующего:

Судьи : О.М. Поповой

При ведении протокола секретарем судебного заседания Н.А. Ковыршиной рассмотрев в судебном заседании дело по иску ЗАО «КРОКУС ИНТЕРНЭШНЛ» к ООО «Строительно-монтажное предприятие «ГИДРОБИРС» о взыскании 400 926 руб. 68 коп.

при участии

от истца – Чернов М.А. – дов. от 29.01.10г. № 03-01

от ответчика – не явился,

Установил:

Иск заявлен о взыскании 400 926 руб. 68 коп., составляющих в том числе сумму предварительной оплаты по договору № 13/08-К от 08.11.06г. и неустойки за просрочку оплаты.

Истец в судебном заседании поддержал иск, дал пояснения в соответствии с исковым заявлением, в части требований о взыскании неустойки отказался, против завершения предварительного судебного заседания и перехода к судебному разбирательству не возражал.

Ответчик в судебное заседание не явился, хотя надлежащим образом уведомлен о времени и месте судебного разбирательства. Учитывая, что ответчик надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства, не заявил возражений против завершения предварительного судебного заседания и перехода к судебному разбирательству, предварительное судебное заседание было завершено и суд перешел к судебному разбирательству в соответствии с ч.4 ст. 137, ст. 156 АПК РФ, п.27 Постановления Пленума ВАС РФ от 20.12.06г. № 65, о чем вынесено протокольное определение. Ответчик отзыв не представил, заявленную сумму иска не оспорил.

Рассмотрев материалы дела, исследовав представленные доказательства, суд установил, что иск подлежит удовлетворению.

Как следует из материалов дела, между истцом и ответчиком был подписан договор № 13/08-К от 08.11.06г. на выполнение работ по монтажу системы ливнеотводов от поселковой дороги протяженностью трубопроводов 510м. с семью дождеприемными колодцами и выпуском в р. Беляна на территории «Agalarov Estate» индивидуальное жилищное строительство по адресу : Московская область, Истринский район, Обушковский с/о в районе д. Воронино, Захарово.

Согласно ч. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как

существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Спорный договор является договором подряда.

В соответствии со ст. 708 ГК РФ 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.

Учитывая содержание договора, суд пришел к выводу о несогласовании сторонами условия о сроках выполнения работ.

Согласно п.5.1. договора предусмотрено, что подрядчик обязуется приступить к выполнению работ в течение одного дня со дня оплаты суммы аванса и закончить работы по договору в течение одного месяца.

Из статьи 190 ГК следует, что 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.

Условиями договора сторонами начальный срок выполнения работ не определен ни конкретной датой, ни каким-либо событием, которое должно наступить неизбежно. Из положения п.5.1. договора можно сделать вывод о том, что работы должны быть начаты в течение одного дня со дня оплаты суммы аванса и закончены в течение одного месяца, однако, указанное событие не обладает свойствами неизбежности, а зависит от воли одной из сторон, в связи с чем, не отвечают критериям определения срока согласно ст. 190 ГК РФ, и, соответственно, свидетельствуют о несогласовании сторонами срока окончания выполнения работ.

В соответствии со ст. ст. 711, 720 ГК РФ и п. 8 Информационного письма Президиума ВАС РФ N 51 от 24.01.2000 г. "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" основанием для возникновения обязательства заказчика по оплате выполненных работ является сдача результата работ заказчику.

Истцом был перечислен ответчику аванс в сумме 300 488 руб. 44 коп. по платежному поручению № 7693 от 12.12.06г.

До настоящего времени ответчик не приступил к выполнению работ по договору, в связи с чем, истец направил в адрес ответчика письмо № 02-1-28-12/09 от 25.12.09г. с просьбой вернуть сумму 300 488 руб.44 коп., которое оставлено ответчиком без ответа и удовлетворения.

В соответствии со ст. 1102 ГК РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело и сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных ст. 1109 ГК РФ.

Учитывая изложенное, а также то, что до настоящего времени денежные средства в размере 300 488 руб. 44 коп. ответчиком истцу не возвращены, указанная сумма подлежит взысканию с ответчика.

Учитывая, что истцом заявлен отказ от неустойки, производство в этой части подлежит прекращению в соответствии с п.4 ч. 1 ст. 159 АПК РФ.

Госпошлина в сумме 365 руб. 72 коп. подлежит возврату истцу из дохода федерального бюджета, в связи с отказом от иска в части неустойки.

Руководствуясь ст. ст. 110, 156, 167-171 АПК РФ, суд

РЕШИЛ

Взыскать с ООО «Строительно-монтажное предприятие «ГИДРОБИРС» в пользу ЗАО «КРОКУС ИНТЕРНЭШНЛ» 300 488 руб. 44 коп. (триста тысяч четыреста восемьдесят восемь руб. 44 коп.) долга и расходы по госпошлине 12 652 руб. 81 коп. (двенадцать тысяч шестьсот пятьдесят два руб. 81 коп.).

В части неустойки производство по делу прекратить.
Госпошлину 365 руб. 72 коп. вернуть истцу из дохода бюджета.
Решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия в
Девятый Арбитражный апелляционный суд.

Судья:

О.М. Попова