

**СЕМНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**

ул. Пушкина, 112, г. Пермь, 614068

e-mail: 17aas.info@arbitr.ru**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

№ 17АП-11095/2023-ГК

г. Пермь

25 декабря 2023 года

Дело № А50-22756/2022

Резолютивная часть постановления объявлена 19 декабря 2023 года.
Постановление в полном объеме изготовлено 25 декабря 2023 года.

Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего
судейПепеляевой И.С.,
Бояршиновой О.А.,
Григорьевой Н.П.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Мамонтовой Д.И.,

рассмотрел в судебном заседании апелляционные жалобы сторон,

общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р»,

и общества с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн»

на решение Арбитражного суда Пермского края

от 18 августа 2023 года

по делу № А50-22756/2022

по иску общества с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн»

(ОГРН 1175958042820, ИНН 5902045753) к обществу с ограниченной

ответственностью «Сатурн-Р» (ОГРН 1025900510437, ИНН 5902809279)

о взыскании неустойки по договорам подряда,

по встречному иску общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р»

к обществу с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн»

о взыскании задолженности, неустойки по договорам подряда,

явку в заседание суда обеспечили:

от истца – Казанцев А.А. по доверенности от 10.01.2023,

от ответчика – Лазаревский Е.Л. по доверенности от 01.01.2023,

установил:

общество с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн»
(общество «Орсо Констракшн», истец, генподрядчик) обратилось в



Арбитражный суд Пермского края с иском (впоследствии уточненным в соответствии с положениями статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации) к обществу с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» (общество «Сатурн-Р», ответчик, субподрядчик) о взыскании неустойки по договорам строительного подряда, в том числе: по договору строительного подряда от 26.10.2020 №ОК-136-2020 в размере 3 791 712 руб. 62 коп.; по договору строительного подряда от 21.09.2020 №ОК-111-2020 в сумме 11 454 770 руб. 74 коп.

Общество «Сатурн-Р» обратилось с иском к обществу «Орсо Констракшн» о взыскании задолженности по договору строительного подряда от 26.10.2020 №ОК-136-2020 в сумме 3 878 419 руб. 20 коп., неустойки за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и со 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 1 714 897 руб. 73 коп., с продолжением начисления неустойки на сумму задолженности по день фактической оплаты долга; задолженности по договору строительного подряда от 21.09.2020 №ОК-111-2020 в сумме 13 884 583 руб. 53 коп., неустойки за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и со 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 7 003 794 руб. 06 коп. с продолжением начисления неустойки на сумму задолженности по день фактической оплаты долга (с учетом уточнения требований в соответствии с положениями статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Определением от 14.12.2022 в одно производство для совместного рассмотрения объединены дела №№А50-22756/2022 А50-27926/2022, А50-27921/2022, объединенному делу присвоен номер А50-22756/2022.

Решением Арбитражного суда Пермского края от 18.08.2023 в удовлетворении требований общества «Орсо Констракшн» отказано; требования общества «Сатурн-Р» удовлетворены частично, с общества «Орсо Констракшн» в пользу общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» взыскана задолженность по договору строительного подряда от 21.09.2020 №ОК-111-2020 в сумме 7 898 021 руб. 23 коп., неустойка за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и со 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 5 800 495 руб. 04 коп. с продолжением начисления неустойки на сумму долга с 21.04.2023, исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга; задолженность по договору строительного подряда от 26.10.2020 №ОК-136-2020 в сумме 2 984 279 руб. 80 коп., неустойка за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и со 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 1 535 175 руб. 11 коп., с продолжением начисления неустойки на сумму долга с 21.04.2023, исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга. В удовлетворении остальной части исковых требований отказано.

Не согласившись с принятым решением, стороны обратились с апелляционными жалобами, в которых просят обжалуемое решение изменить в соответствующих частях, принять новый судебный акт.

Общество «Орсо Констракшн» в своей апелляционной жалобе, с учетом представленных дополнительных пояснений по доводам апелляционной



жалобы, просит решение изменить, взыскав с общества «Орсо Констракшн» в пользу общества «Сатурн-Р» с учетом сальдирования денежных обязательств 2 516 519 руб. 37 коп., из них: задолженность по договору строительного подряда от 21.09.2020 №ОК-111-2020 в размере основного долга 2 429 812 руб. 79 коп.; задолженность по договору строительного подряда от 26.10.2020 №ОК-136-2020 в размере основного долга 86 706 руб. 58 коп., ссылаясь на несоответствие выводов суда обстоятельствам дела, неправильное применение норм материального права. В дополнительных пояснениях представлены соответствующие расчеты.

В обоснование своей жалобы общество «Орсо Констракшн» указывает на необоснованное исключение судом из расчета встречных требований неустойки за нарушение промежуточных сроков выполнения работ, ввиду неверного толкования условий договоров. Обращает внимание на необоснованность вывода суда об исключении из общего периода просрочки для начисления неустойки дней, которые пришлись на неблагоприятные погодные условия. Также судом не была учтена правовая позиция о сальдировании, что в совокупности с неверным толкованием условий договоров об ответственности за нарушение промежуточных сроков привело к принятию незаконного судебного акта.

Общество «Сатурн-Р» в своей апелляционной жалобе, с учетом представленных дополнительных пояснений к апелляционной жалобе, ссылается на нарушение судом норм материального права, полагает, что при зачете встречных требований на дату вынесения решения суда (способной к зачету суммы) необходимо взыскать с общества «Орсо Констракшн» в пользу общества «Сатурн-Р» задолженность по договору строительного подряда от 21.09.2020 №ОК-111-2020 в сумме 15 186 029 руб. 20 коп., с продолжением начисления неустойки на сумму долга с 21.04.2023 исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга; задолженность по договору строительного подряда от 26.10.2020 №ОК-136-2020 в сумме 3 951 377 руб. 20 коп., неустойку за период со 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 785 303 руб. 68 коп. с продолжением начисления неустойки на сумму долга исходя с 21.04.2023 исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга. В дополнительных пояснениях представлены соответствующие расчеты.

По мнению общества «Сатурн-Р», при расчете неустойки судом необоснованно не учтен простой по погодным условиям, имевшим место в феврале 2021 года, в результате итоговый размер неустойки определен неверно. Кроме того, судом неверно применены положения о зачете встречных требований, в части даты применения зачета. Апеллянт полагает, что присуждение неустойки за нарушение сроков выполнения работ возникло лишь в день вынесения судом соответствующего решения, поскольку ранее истец неустойку оспаривал, ответчик при этом при подаче иска 12.09.2022 также подтверждал, что на 07.07.2022 не произвел зачет на сумму неустойки.

Общество «Орсо Констракшн» направило письменный отзыв на



апелляционную жалобу общества «Сатурн-Р», в котором изложило позицию о несогласии с доводами процессуального оппонента.

В заседании суда апелляционной инстанции представитель общества «Орсо Констракшн» доводы своей апелляционной жалобы поддерживает, просит решение суда первой инстанции изменить, апелляционную жалобу общества «Орсо Констракшн» удовлетворить, отказав в удовлетворении жалобы общества «Сатурн-Р», по основаниям, изложенным в соответствующем отзыве.

Представитель общества «Сатурн-Р» против доводов апелляционной жалобы общества «Орсо Констракшн» возражал, доводы своей апелляционной жалобы поддерживает, просит решение суда первой инстанции отменить, апелляционную жалобу общества «Сатурн-Р» удовлетворить.

Законность и обоснованность обжалуемого судебного акта проверены арбитражным судом апелляционной инстанции в порядке, предусмотренном статьями 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ).

Как следует из материалов дела, 26.10.2020 между обществом «Орсо Констракшн» (генподрядчик) и обществом «Сатурн-Р» (субподрядчик) заключен договор строительного субподряда №ОК-136-2020, по условиям которого (пункт 1.1) субподрядчик по заданию генподрядчика принимает на себя обязательство своими силами и из своих материалов выполнить в установленный настоящим договором срок работы, предусмотренные Приложением №2 (Структура затрат) на объекте: «Многоквартирный жилой дом со встроенными помещениями нежилого назначения и встроенно-пристроенной автостоянкой по ул. Теплогорская, 24 в Индустриальном районе г. Перми. Корпус 1», а генподрядчик обязуется принять результат работ и уплатить предусмотренную настоящим договором цену.

Настоящий договор заключен во исполнение договора генерального подряда от 01.04.2020 №ОК-018-2019, заключенного между генподрядчиком и застройщиком ООО «СЗ «Орсо групп».

Согласно пункту 1.2 договора работы выполняются в составе и объеме, предусмотренном Техническим заданием (Приложение №1), Структурой затрат (Приложение № 2).

В соответствии с пунктом 2.1 договора, сроки выполнения работ, поручаемых субподрядчику в соответствии с настоящим договором: начало работ – с 11.11.2020, окончание срока выполнения полного комплекса работ по настоящему договору – 21.04.2021.

Сроки выполнения работ по договору согласованы сторонами в Календарном плане строительства (Приложение №3).

Перед началом выполнения работ на строительной площадке объекта, субподрядчик оформляет акт-допуск и подписывает у генподрядчика. Производство работ без подписанного генподрядчиком акта-допуска расценивается как нарушение условий договора (пункт 2.1.1 договора).

В соответствии с пунктом 2.2 договора, сроки начала и окончания



предусмотренных настоящим договором работ согласованы сторонами в Календарном плане строительства. Календарный план строительства определяет также промежуточные сроки выполнения основных периодов работ.

Работы, выполняемые субподрядчиком, разделяются на периоды, определенные технической документацией и программой проведения проверок органом, осуществляющим государственный строительный надзор, и их сдача-приемка производится по мере их готовности, по утвержденному Календарному плану строительства (копию программы проверок генподрядчик обязан предоставить субподрядчику в течение 3-х рабочих дней с момента получения).

Приложением к настоящему договору также является Поэтапный график строительства и финансирования, в соответствии с которым подлежащие выполнению работы разделяются на этапы, продолжительность которых составляет 1 (один) календарный месяц. По каждому этапу указанным Графиком предусматривается планируемое выполнение работ в рублях от цены настоящего договора. Поэтапный график строительства и финансирования не носит обязательного характера, может не подписываться сторонами. В случае отсутствия поэтапного графика строительства и финансирования, настоящий договор является действующим и его условия подлежат применению.

Сроки, предусмотренные Поэтапным графиком строительства и финансирования, должны соответствовать срокам, установленным Календарным планом строительства. Наименование и перечень работ в Поэтапном графике строительства и финансирования должны соответствовать наименованию статей затрат в структуре затрат.

Согласно разделу 3 договора генподрядчик обязан: совместно с субподрядчиком оформить акт строительной готовности строительной площадки для ведения работ субподрядчиком. В случае необоснованного отказа и/или уклонения субподрядчика от подписания указанного в настоящем пункте акта генподрядчик вправе отказаться от исполнения настоящего договора в одностороннем порядке (пункт 3.1.2 договора); предоставить субподрядчику за свой счет точку подключения к электроэнергии, мощностью не менее предусмотренной ПОС, а также обеспечить водоснабжением производство работ. Оплачивать потребленные субподрядчиком энергоресурсы, водоснабжение за весь период производства работ (пункт 3.1.3 договора); производить оплату работ в порядке, предусмотренном условиями настоящего договора (пункт 3.1.4 договора).

Субподрядчик обязан: подписать акт строительной готовности строительной площадки для ведения работ субподрядчиком либо представить письменные замечания к строительной площадке (пункт 3.2.4 договора); выполнить полный объем работ, в объеме, предусмотренном Техническим заданием (Приложение №1), Структурой затрат (Приложение №2) к настоящему договору, в соответствии с переданной технической документацией, в том числе в соответствии с переданной в производство работ



проектной документацией стадии «Р», а также результатами инженерных изысканий, требованиями градостроительного плана земельного участка, техническими регламентами, сводами правил, национальными стандартами, действующими строительными нормами и правилами (СНиП), а также в соответствии с Календарным планом работ, иными условиями настоящего договора (пункт 3.2.5 договора).

Согласно пункту 4.1 договора цена работ по настоящему договору составляет 47 275 131 руб. 86 коп., в т.ч. НДС 20%.

В цену работ включены все затраты субподрядчика, связанные с выполнением полного комплекса работ по настоящему договору, в том числе, но, не ограничиваясь, непредвиденные расходы субподрядчика, его затраты на создание временных зданий и сооружений по ПОСу, необходимых для выполнения работ по договору, затраты на все необходимые для строительства материально-технические ресурсы, включая расходы на работы по осуществлению измерений, установленными нормативами для данного Объекта и прочие расходы, которые субподрядчик произведет во исполнение условий настоящего договора, в том числе все налоги и сборы (пункт 4.2 договора).

Цена договора носит приблизительный характер и указана на основании Структуры затрат (Приложение №2 к настоящему договору) и установлена сторонами на работы и в объемах, указанных в Приложении №2 к настоящему договору. Изменение (уменьшение/увеличение) объема и вида, выполняемых субподрядчиком работ по сравнению с тем, который указан в согласованном сторонами Приложении №2 к договору, влечет изменение (уменьшение/увеличение) цены работ (пункт 4.3 договора).

В соответствии с пунктом 5.2 договора промежуточные платежи за выполненные работы в соответствии с Поэтапным графиком строительства и финансирования осуществляются генподрядчиком на основании подписанных сторонами и согласованных Техническим заказчиком актов выполненных работ по форме КС-2, справок КС-3, надлежащим образом оформленного счета-фактуры, а также документов, указанных в подпункте 1 пункта 8.3 настоящего договора, которые предоставляются субподрядчиком генподрядчику не позднее 25 (двадцать пятого) числа месяца, в котором соответствующие этапы работ выполнялись.

Поэтапный график строительства и финансирования, при его наличии, носит ориентировочный характер. В случае, если в представленных актах выполненных работ по форме КС-2 за отчетный месяц предъявлено работ на сумму меньше, чем предусмотрено Поэтапным графиком строительства и финансирования, генподрядчик оплачивает полностью сумму, указанную в представленном акте, независимо от суммы, указанной в Поэтапном графике строительства и финансирования работ.

В случае, если в представленных актах выполненных работ по форме КС-2 за отчетный месяц предъявлено работ на сумму больше, чем запланировано Поэтапным графиком строительства и финансирования для данного этапа



работ, генподрядчик обязан оплатить полностью сумму, указанную в представленном акте выполненных работ по форме КС-2.

Поэтапный график финансирования может быть изменен только в случае изменения Календарного плана строительства.

В случае опережения графика выполнения работ или незначительного отклонения выполнения работ, относительно подписанного Календарного плана строительства стороны не пересматривают подписанные Календарный план строительства и Поэтапный график строительства и финансирования работ, при наличии.

Порядок оплаты работ определен разделом 5 Договора.

Расчеты за выполненные работы между генподрядчиком и субподрядчиком производятся ежемесячно в течение 20-ти календарных дней с момента подписания генподрядчиком надлежащим образом оформленного акта выполненных работ по форме КС-2, справки по форме КС-3. По соглашению сторон возможна оплата другими способами, не запрещенными законодательством РФ, в том числе, но, не ограничиваясь, векселями, правами требования, недвижимым имуществом и т.д. (пункт 5.3 договора).

В счет обеспечения надлежащего исполнения субподрядчиком договорных обязательств генподрядчик удерживает выплату 5% цены работ (пункт 4.1) путем ежемесячного удержания 5% стоимости, указанной в ежемесячных актах выполненных работ по форме КС-2 и справках КС-3. За счет суммы гарантийного удержания удовлетворяются требования генподрядчика к субподрядчику в случаях, предусмотренных настоящим договором. Отдельного документа об удержании не составляется (пункт 5.4 договора).

Днем исполнения генподрядчиком обязательств по оплате считается день поступления денежных средств на коррсчет банка субподрядчика (пункт 5.6 договора).

В соответствии с пунктом 5.8 договора любые суммы, подлежащие уплате субподрядчиком в пользу генподрядчика, включая, но не ограничиваясь, убытки, неустойка (штрафы, пени), расходы на устранение недостатков, наложенные на генподрядчика по вине субподрядчика штрафы контрольно-надзорных органов и т.д., могут быть удержаны (зачтены) последним из любых денежных средств, причитающихся субподрядчику по настоящему договору.

При этом генподрядчик направляет субподрядчику требование-претензию об уплате соответствующих сумм, а также уведомление в порядке ст.410 ГК РФ о проведении взаимозачета соответствующей суммы. При таком зачете у генподрядчика не возникает задолженности по оплате перед субподрядчиком зачтенной (удержанной) суммы в случае, если субподрядчик ее не оспаривает.

Срок исполнения обязательств субподрядчиком по уплате генподрядчику сумм, предусмотренных абз.1 настоящего пункта и указанных в требовании-претензии, считается наступившим в течение 10 (десяти) рабочих дней с



момента доставки требования-претензии субподрядчику. Требование-претензия считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило субподрядчику, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или субподрядчик не ознакомился с ним.

В случае, если субподрядчиком допущено ненадлежащее исполнение обязательств, за нарушение которых настоящим договором предусмотрена ответственность в виде уплаты неустойки (штраф, пени), генподрядчик вправе направить субподрядчику уведомление о начислении и удержании соответствующей суммы.

В соответствии с пунктом 8.1 договора сдача и приемка работ по договору осуществляется по окончании каждого этапа в соответствии с поэтапным графиком строительства и финансирования. Субподрядчик ежемесячно, не позднее 20 (Двадцатого) числа месяца, в котором соответствующий этап работ выполнялся, представляет сначала Техническому заказчику, а после подписания последним, не позднее 25 числа отчетного месяца – Генеральному подрядчику, подписанные со своей стороны акты КС-2, справки КС-3, а также документы, указанные в пункте 8.3 настоящего договора.

На основании документов, указанных в абзаце 1 настоящего пункта, генподрядчиком производится сравнение объема и стоимости фактически выполненных работ с объемом и стоимостью планируемых к выполнению работ, указанными в поэтапных графиках строительства и финансирования.

В соответствии с пунктом 8.6 договора скрытые работы подлежат обязательной фиксации субподрядчиком с привязкой к чертежам (оси, номер листа, марка чертежей), к актам на скрытые работы прилагаются все необходимые документы (паспорта, сертификаты, исполнительные съемки и т.д.). Субподрядчик вправе продолжать выполнение работ только после приемки генподрядчиком, Техническим заказчиком, скрытых работ и оформления им соответствующих документов.

По всем видам работ, определенных нормативной и технической документацией генподрядчик должен производить составление актов скрытых работ или промежуточной приемки и (или) испытаний. Акты готовности скрытых работ, подлежащих закрытию, акты промежуточной приемки выполненных работ составляются в 4 (четыре) экземплярах и подписываются представителями субподрядчика, генподрядчика, Технического заказчика.

Представитель субподрядчика должен известить генподрядчика посредством телефонной связи и иных, указанных в абз.2 настоящего пункта лиц, о необходимости проведения промежуточной приемки работ, подлежащих закрытию, конструкций или систем, гидравлических испытаний и лабораторных исследований, не позднее, чем за 4 (четыре) часа до начала проведения этой приемки.

Если в течение срока, указанного в пункте, уведомленный надлежащим образом представители указанных в абзаце 2 настоящего пункта лиц не явятся к проведению промежуточной приемки работ, подлежащих закрытию,



конструкций, то субподрядчик составляет односторонний акт и считает работы принятыми. Производство промежуточной приемки/испытаний без участия указанных представителей не освобождает от ответственности с субподрядчика за качество работ.

Никакие подлежащие закрытию работы не должны закрываться без составления соответствующего акта. Если представители генподрядчика, Технического заказчика не были информированы о сдаче скрытых работ и производстве промежуточных испытаний или были информированы с опозданием, то субподрядчик должен за свой счет открыть любую часть скрытых работ, а затем восстановить ее.

В соответствии с пунктом 8.7 договора в течение 10 (десяти) дней от даты, установленной как окончание срока выполнения полного комплекса работ по настоящему договору, субподрядчик представляет генподрядчику подписанные со своей стороны: последний акт выполненных работ по форме КС-2; справку по форме КС-3; отчет о выполнении работ по договору; реестр передаваемой исполнительной документации; исполнительная документация на результаты выполненных работ в объеме, необходимом для ввода Объекта в эксплуатацию, в том числе акты о проведении испытаний; журнал учета выполненных работ по форме КС-6а, подписанный субподрядчиком и до представления генподрядчику – согласованный с Техническим заказчиком.

Согласно пункту 8.8 договора генподрядчик рассматривает указанные в пункте 8.7 документы и в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней от даты их получения подписывает последний акт по форме КС-2 и итоговую справку КС-3 либо направляет мотивированный отказ от их подписания при наличии замечаний к указанным документам, к результату выполненных субподрядчиком работ, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим договором.

В соответствии с пунктом 9.2 договора при нарушении генподрядчиком сроков оплаты подрядных работ более чем на 10 рабочих дней, в том числе при выплате гарантийного удержания, субподрядчик вправе предъявить генподрядчику требование об уплате пени в размере 0,1% от суммы просроченной задолженности за каждый день просрочки с учетом предоставленной субподрядчиком отсрочки.

В пункте 9.3 договора предусмотрено, что при нарушении субподрядчиком сроков окончания выполнения работ более чем на 30 календарных дней, генподрядчик вправе предъявить субподрядчику требование об уплате пени в размере 0,1% от суммы неисполненных работ по договору за каждый день просрочки.

Согласно пункту 15.5 договора в случае, если в момент подписания настоящего договора сторонами не оформлены и/или не переданы другой стороне какие-либо из перечисленных приложений, стороны обязуются их оформить и/или передать в течение двух недель от даты подписания настоящего договора, если иные сроки не установлены настоящим договором



для соответствующего приложения. Приложение №4 Поэтапный график строительства и финансирования к настоящему Договору не составляется.

Генподрядчиком работы приняты по акту выполненных работ КС-2 №7 от 20.07.2021 на сумму 6 435 358,08 рублей (с учетом гарантийного удержания 5% - 321 767, 90 руб.), в том числе НДС.

С учетом пункта 5.3 договора, обязанность общества «Орсо Констаркшн» оплатить выполненные обществом «Сатурн-Р» работы наступила – 10.08.2021.

При этом, генподрядчиком произведена частичная оплата (платежное поручение от 26.04.2022 №587), в том числе возврат гарантийного удержания.

Задолженность по оплате составляет 3 951 377 рублей 27 копеек.

Направленная в адрес генподрядчика досудебная претензия, полученная 26.05.2022, не удовлетворена, задолженность не погашена, неустойка не оплачена.

Общество «Орсо Констракшн» указало, что в процессе выполнения работ обществом «Сатурн-Р» допущены существенные нарушения в части сроков выполнения работ, установленных пунктом 2.1 договора и приложением №3 к договору (Календарный план строительства).

Письмом исх. №826 от 09.12.2020 генподрядчик констатировал отставание от утвержденного плана строительства, указал на просрочку по конкретным видам работ (устройство монолитных наружных стен, устройство бетонных полов и др.). В частности, некоторые работы даже не были начаты.

Письмами №107 от 10.02.2021 и №126 от 15.02.2021 генподрядчиком изложены претензии по нарушению сроков выполнения работ, а также представлен расчет неустойки за срыв сроков выполнения работ по состоянию на 28.01.2021.

Письмом №692 от 13.08.2021 в адрес субподрядчика направлена претензия об уплате неустойки, рассчитанной по состоянию на 21.07.2021.

В ответ на указанную претензию субподрядчик письмом исх.№45 от 27.08.2021 отрицал как возможность начисления неустойки, так и нарушения сроков выполнения работ с его стороны.

По итогам переписки генподрядчик направил в адрес субподрядчика итоговую претензию письмом исх.№318 от 24.05.2022 о начислении неустойки за нарушение сроков выполнения работ.

Сумма неустойки составила 3 791 712 руб. 62 коп.

В ответ на указанную претензию субподрядчик письмом исх. №85 от 20.06.2022 повторно изложил свои доводы относительно возможности начисления неустойки.

Таким образом, субподрядчик оставил без удовлетворения требования об уплате неустойки в рамках договора строительного субподряда» от 26.10.2020 №ОК-136-2020.

Кроме того, 21.09.2020 между обществом «Сатурн-Р» (субподрядчик) и обществом «Орсо Констракшн» (генподрядчик) заключен договор №ОК-111-2020 (в редакции протокола разногласий).



В соответствии с условиями договора (пункт 1.1), субподрядчик по заданию генподрядчика принимает на себя обязательство своими силами и из своих материалов выполнить работы по устройству монолитного каркаса, кладочных работ и кровли здания в установленный настоящим договором срок, предусмотренные Приложением №2 (Структура затрат) на объекте: «Многоквартирный жилой дом со встроенными помещениями нежилого назначения и встроенно-пристроенной автостоянкой по ул. Теплогорская, 24 в Индустриальном районе г. Перми. Корпус 4», а генподрядчик обязуется принять результат работ и уплатить предусмотренную настоящим договором цену.

Согласно пункту 1.2 договора работы по настоящему договору выполняются в составе и объеме, предусмотренном Техническим заданием (Приложение №1), Структурой затрат (Приложение №2), Календарным планом строительства (Приложение №3), Поэтапным графиком строительства и финансирования (Приложение №4).

В пункте 2.1 договора сторонами согласованы сроки выполнения работ, поручаемых субподрядчику, начало работ – с 21.09.2020, окончание срока выполнения полного комплекса работ – 30.04.2021.

Сроки выполнения работ по договору согласованы сторонами в Календарном плане строительства (Приложение №3).

Сроки начала и окончания, предусмотренных настоящим договором работ согласованы сторонами в Календарном плане строительства. Календарный план строительства определяет также промежуточные сроки выполнения основных периодов работ.

Работы, выполняемые субподрядчиком, разделяются на периоды, определенные технической документацией и программой проведения проверок органом, осуществляющим государственный строительный надзор, и их сдача-приемка производится по мере их готовности, по утвержденному Календарному плану строительства (копию программы проверок генподрядчик обязан предоставить субподрядчику в течение 3-х рабочих дней с момента получения).

Приложением к настоящему договору также является Поэтапный график строительства и финансирования, в соответствии с которым подлежащие выполнению работы разделяются на этапы, продолжительность которых составляет 1 (один) календарный месяц. По каждому этапу указанным Графиком предусматривается планируемое выполнение работ в рублях от цены настоящего договора.

Сроки, предусмотренные Поэтапным графиком строительства и финансирования, должны соответствовать срокам, установленным Календарным планом строительства. Наименование и перечень работ в Поэтапном графике строительства и финансирования должны соответствовать наименованию статей затрат в Структуре затрат (пункт 2.2 договора).

В силу пункта 4.1 договора цена работ по договору составляет



99 100 000 руб., в т.ч. НДС – 20%.

В соответствии с пунктом 5.2 договора промежуточные платежи за выполненные работы в соответствии с Поэтапным графиком строительства и финансирования осуществляются генподрядчиком на основании подписанных сторонами и согласованных Техническим заказчиком актов выполненных работ по форме КС-2, справок КС-3, надлежащим образом оформленного счета-фактуры, а также документов, указанных в подпункте 1 пункта 8.3 настоящего договора, которые предоставляются субподрядчиком генподрядчику не позднее 25 (двадцать пятого) числа месяца, в котором соответствующие этапы работ выполнялись.

Поэтапный график строительства и финансирования носит ориентировочный характер. В случае, если в представленных актах выполненных работ по форме КС-2 за отчетный месяц предъявлено работ на сумму меньше, чем предусмотрено Поэтапным графиком строительства и финансирования, генподрядчик оплачивает полностью сумму, указанную в представленном акте, независимо от суммы, указанной в Поэтапном графике строительства и финансирования работ.

В случае, если в представленных актах выполненных работ по форме КС-2 за отчетный месяц предъявлено работ на сумму больше, чем запланировано Поэтапным графиком строительства и финансирования для данного этапа работ, генподрядчик обязан оплатить полностью сумму, указанную в представленном акте выполненных работ по форме КС-2.

Согласно пункту 5.3 договора расчеты за выполненные работы между генподрядчиком и субподрядчиком производятся ежемесячно в течение 20-ти календарных дней с момента подписания генподрядчиком надлежащим образом оформленного акта выполненных работ по форме КС-2, справки по форме КС-3. По соглашению сторон возможна оплата другими способами, не запрещенными законодательством РФ, в том числе, но, не ограничиваясь, векселями, правами требования, недвижимым имуществом и т.д.

В соответствии с пунктом 5.4 договора в счет обеспечения надлежащего исполнения субподрядчиком договорных обязательств генподрядчик удерживает выплату 5% цены работ (пункт 4.1) (далее – гарантийное удержание) путем ежемесячного удержания 5% стоимости, указанной в ежемесячных актах выполненных работ по форме КС-2 и справках КС-3. За счет суммы гарантийного удержания удовлетворяются требования генподрядчика к субподрядчику в случаях, предусмотренных настоящим договором. Отдельного документа об удержании не составляется.

Согласно пункту 5.5 договора любые суммы, подлежащие уплате субподрядчиком в пользу генподрядчика, включая, но не ограничиваясь, убытки, неустойка (штрафы, пени), расходы на устранение недостатков, наложенные на генподрядчика по вине субподрядчика штрафы контрольно-надзорных органов и т.д., могут быть удержаны (зачтены) последним из любых денежных средств, причитающихся субподрядчику по настоящему договору.



При этом генподрядчик направляет субподрядчику требование-претензию об уплате соответствующих сумм, а также уведомление в порядке ст.410 ГК РФ о проведении взаимозачета соответствующей суммы. При таком зачете у генподрядчика не возникает задолженности по оплате перед субподрядчиком зачтенной (удержанной) суммы в случае, если субподрядчик ее не оспаривает.

Согласно пункту 5.8 договора в случае, если субподрядчиком допущено ненадлежащее исполнение обязательств, за нарушение которых настоящим договором предусмотрена ответственность в виде уплаты неустойки (штраф, пени), генподрядчик вправе направить субподрядчику уведомление о начислении и удержании соответствующей суммы.

В соответствии с пунктом 8.1 договора сдача и приемка работ по договору осуществляется по окончании каждого этапа в соответствии с Поэтапным графиком строительства и финансирования. Субподрядчик ежемесячно, не позднее 20 (Двадцатого) числа месяца, в котором соответствующий этап работ выполнялся, представляет сначала Техническому заказчику, а после подписания последним, не позднее 25 числа отчетного месяца – Генеральному подрядчику, подписанные со своей стороны акты КС-2, справки КС-3, а также документы, указанные в пункте 8.3 настоящего договора.

На основании документов, указанных в абзаце 1 настоящего пункта, генподрядчиком производится сравнение объема и стоимости фактически выполненных работ с объемом и стоимостью планируемых к выполнению работ, указанными в Поэтапных графиках строительства и финансирования.

В соответствии с пунктом 8.3 договора одновременно с актами выполненных работ по форме КС-2 субподрядчик направляет генподрядчику:

1) исполнительную документацию в 3-х бумажных экземплярах и в электронном виде в объеме работ, предъявляемых по соответствующим актам.

При этом исполнительная документация подлежит обязательному предварительному согласованию: с проектной организацией (проектировщик), выполнившей проектную документацию на Объект, в соответствии с которой выполняются работы по настоящему договору. Если в результате отклонения от проектной документации проектировщиком выданы мероприятия по устранению несоответствий, указанные мероприятия выполняются субподрядчиком за свой счет. Субподрядчик также компенсирует генподрядчику расходы на оплату работ по внесению соответствующих изменений в проектную документацию; с Техническим заказчиком.

2) счет-фактуру, оформленный в соответствии с требованиями пунктов 5, 6 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации.

3) Отчет о расходовании авансовых средств с приложением заверенных субподрядчиком счетов-фактур;

4) Журнал учета выполненных работ по форме КС-6а, подписанный субподрядчиком и до представления генподрядчику – согласованный с



Техническим заказчиком;

5) Отчет об использовании давальческих материалов, акт приемки давальческих материалов.

Согласно пункту 8.6 договора скрытые работы подлежат обязательной фиксации субподрядчиком с привязкой к чертежам (оси, номер листа, марка чертежей), к актам на скрытые работы прилагаются все необходимые документы (паспорта, сертификаты, исполнительные съемки и т.д.). субподрядчик вправе продолжать выполнение работ только после приемки генподрядчиком, Техническим заказчиком, скрытых работ и оформления им соответствующих документов.

По всем видам работ, определенных нормативной и технической документацией генподрядчик должен производить составление актов скрытых работ или промежуточной приемки и (или) испытаний. Акты готовности скрытых работ, подлежащих закрытию, акты промежуточной приемки выполненных работ составляются в 4 (четыре) экземплярах и подписываются представителями субподрядчика, генподрядчика, Технического заказчика.

Представитель субподрядчика должен известить генподрядчика посредством телефонной связи и иных, указанных в абзаце 2 настоящего пункта лиц, о необходимости проведения промежуточной приемки работ, подлежащих закрытию, конструкций или систем, гидравлических испытаний и лабораторных исследований, не позднее, чем за 4 (четыре) часа до начала проведения этой приемки.

Если в течение срока, указанного в пункте, уведомленный надлежащим образом представители указанных в абзаце 2 настоящего пункта лиц не явятся к проведению промежуточной приемки работ, подлежащих закрытию, конструкций, то субподрядчик составляет односторонний акт и считает работы принятыми. Производство промежуточной приемки/испытаний без участия указанных представителей не освобождает от ответственности с субподрядчика за качество работ.

С соответствии с пунктом 8.7 договора в течение 10 (десяти) дней от даты, установленной как окончание срока выполнения полного комплекса работ по настоящему договору, субподрядчик представляет генподрядчику подписанные со своей стороны: последний акт выполненных работ по форме КС-2; справку по форме КС-3; отчет о выполнении работ по договору; реестр передаваемой исполнительной документации; исполнительная документация на результаты выполненных работ в объеме, необходимом для ввода Объекта в эксплуатацию, в том числе акты о проведении испытаний; журнал учета выполненных работ по форме КС-6а, подписанный субподрядчиком и до представления генподрядчику – согласованный с Техническим заказчиком.

В соответствии с пунктом 9.2 договора при нарушении генподрядчиком сроков оплаты подрядных работ более чем на 10 рабочих дней, в том числе по выплате гарантийного удержания, субподрядчик вправе предъявить генподрядчику требование об уплате пени в размере 0,1% от суммы



просроченной задолженности за каждый день просрочки с учетом предоставленной субподрядчиком отсрочки.

В силу пункта 9.3 договора при нарушении субподрядчиком сроков окончания выполнения работ более чем на 30 календарных дней, генподрядчик вправе предъявить субподрядчику требование об уплате пени в размере 0,1% от суммы неисполненных работ по договору за каждый день просрочки.

Генподрядчиком работы приняты по акту выполненных работ КС-2 №8 от 20.07.2021 на сумму 23 390 656 руб. 18 коп. (с учетом гарантийного удержания 5% - 1 169 532 руб. 81 коп.), в том числе НДС.

С учетом пункта 5.3 договора, обязанность общества «Орсо Констаркшн» оплатить выполненные обществом «Сатурн-Р» работы наступила – 10.08.2021.

При этом, генподрядчиком произведена частичная оплата (платежное поручение от 06.05.2022 №627), в том числе возврат гарантийного удержания.

Задолженность по оплате составляет 16 137 774 руб. 32 коп.

Направленная в адрес генподрядчика досудебная претензия, полученная 26.05.2022, не удовлетворена, задолженность не погашена, неустойка не оплачена.

Общество «Орсо Констракшн» указало, что в процессе выполнения работ обществом «Сатурн-Р» допущены существенные нарушения в части сроков выполнения работ, установленных пунктом 2.1 договора и приложением №3 к договору (Календарный план строительства).

Письмом исх. №826 от 09.12.2020 генподрядчик констатировал отставание от утвержденного плана строительства, указал на просрочку по конкретным видам работ (устройство монолитных наружных стен, устройство бетонных полов и др.). В частности, некоторые работы даже не были начаты.

Письмами №109 от 10.02.2021 и №128 от 15.02.2021 генподрядчиком изложены претензии по нарушению сроков выполнения работ, а также представлен расчет неустойки за срыв сроков выполнения работ по состоянию на 28.01.2021.

Письмом №693 от 13.08.2021 в адрес субподрядчика направлена претензия об уплате неустойки, рассчитанной по состоянию на 21.07.2021.

В ответ на указанную претензию субподрядчик письмом исх.№43 от 27.08.2021 отрицал как возможность начисления неустойки, так и нарушения сроков выполнения работ с его стороны.

По итогам переписки генподрядчик направил в адрес субподрядчика итоговую претензию письмом исх.№319 от 24.05.2022 о начислении неустойки за нарушение сроков выполнения работ.

Сумма неустойки составила 11 454 770 руб. 74 коп.

В ответ на указанную претензию субподрядчик письмом исх. №85 от 20.06.2022 повторно изложил свои доводы относительно возможности начисления неустойки.

Таким образом, субподрядчик оставил без удовлетворения требования об уплате неустойки в рамках договора строительного субподряда от 21.09.2020



№ОК-111-2020.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения субподрядчика в суд с исковым заявлением о взыскании с генподрядчика задолженности по оплате выполненных работ, неустойки за нарушение сроков оплаты работ, и для генподрядчика о взыскании неустойки за нарушение сроков выполнения работ, в рамках названных договоров.

По результатам рассмотрения дела, арбитражный суд первой инстанции, пришел к выводу, что с учетом заявленного генподрядчиком зачета однородных требований, а также сальдирования требований, требования генподрядчика удовлетворению не подлежат, требования субподрядчика подлежат удовлетворению частично (взыскан долг по оплате работ и неустойка за нарушение сроков оплаты работ).

Исследовав материалы дела, доводы апелляционных жалоб, отзыва, дополнений к жалобам и письменные пояснения, заслушав также пояснения представителей сторон, апелляционный суд приходит к следующим выводам.

Из обстоятельств дела следует, что отношения сторон регулируются положениями главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ).

Согласно статье 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. Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

На основании пункта 1 статьи 708 ГК РФ, 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 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться, в том числе, неустойкой, под которой в силу пункта 1 статьи 330 ГК РФ понимается 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 общему правилу неустойка как способ обеспечения обязательства должна компенсировать кредитору расходы или уменьшить неблагоприятные



последствия, возникшие вследствие ненадлежащего исполнения должником своего обязательства перед кредитором.

Пунктами 9.2 заключенных договоров от 21.09.2020 и от 26.10.2020 предусмотрена ответственность генподрядчика за нарушение сроков оплаты подрядных работ более чем на 10 рабочих дней, в том числе при выплате гарантийного удержания, в виде выплаты субподрядчику пени в размере 0,1% от суммы просроченной задолженности за каждый день просрочки с учетом предоставленной субподрядчиком отсрочки.

В пункте 9.3 заключенных договоров от 21.09.2020 и от 26.10.2020 предусмотрена ответственность субподрядчика за нарушение сроков окончания выполнения работ более чем на 30 календарных дней, в виде уплаты генподрядчику пени в размере 0,1% от суммы неисполненных работ по договору за каждый день просрочки.

В соответствии с разъяснениями, данными в пункте 65 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 №7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», по смыслу статьи 330 ГК РФ, истец вправе требовать присуждения неустойки по день фактического исполнения обязательства (в частности, фактической уплаты кредитором денежных средств, передачи товара, завершения работ).

Заключенный сторонами договор строительного подряда от 21.09.2020 предусматривал выполнение работ в период с 21.09.2020 по 30.04.2021; договор строительного подряда от 26.10.2020 предусматривал выполнение работ в период с 11.11.2020 по 21.04.2021.

Из обстоятельств дела следует, что работы по договорам сданы 20.07.2021 по двусторонним актам, что лицами, участвующими в деле, не оспаривается.

Поскольку доказательств оплаты работ в полном объеме не представлено, выводы суда о необходимости взыскания с генподрядчика в пользу субподрядчика суммы задолженности за выполненные работы, следует признать верными.

Принимая во внимание, что со стороны субподрядчика допущена просрочка выполнения работ, а со стороны генподрядчика просрочка по оплате работ, начисление неустоек за соответствующие нарушения также произведено судом обоснованно.

При этом, судом была произведена корректировка сумм начисленных неустоек, с учетом моратория, исключения периода простоя (5 дней в феврале 2021 года).

Доводы генподрядчика (общества «Орсо Констракшн») о необходимости начисления неустойки за нарушение сроков выполнения этапов работ, а не только конечного срока выполнения работ, правомерно отклонены судом.

В силу статьи 431 ГК РФ при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности



устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

В пункте 43 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25.12.2018 №49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора» (далее – Постановление №49) указано, что условия договора подлежат толкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ, другими положениями ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статьи 3, 422 ГК РФ).

Условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ). Толкование договора не должно приводить к такому пониманию условия договора, которое стороны с очевидностью не могли иметь в виду.

Значение условия договора устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (абзац первый статьи 431 ГК РФ). Условия договора толкуются и рассматриваются судом в их системной связи и с учетом того, что они являются согласованными частями одного договора (системное толкование).

Толкование условий договора осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств.

В заключенных сторонами договорах от 21.09.2020 и от 26.10.2020, указаны только сроки окончания работ, 21.04.2021 и 30.04.2021 соответственно.

В Календарных планах строительства (Приложения №3 к договорам) перечислены виды работ и стоимость их выполнения в каждом календарном месяце.

Однако, объемы работ, подлежащих выполнению в течение одного этапа, не определены.

Согласно условиям договора поэтапный график строительства и финансирования носит ориентировочный характер.

Приемка и оплата производится по факту выполнения работ, а не по графику строительства и финансирования работ.

С учетом совокупности указанных обстоятельств вывод суда первой инстанции о том, что неустойка подлежит начислению только за нарушение срока окончания работ, предусмотренного в пунктах 2.1 договоров, является



правильным.

Доводы генподрядчика о необоснованном исключении из расчета неустойки периодов приостановления работ с 08.02.2021 по 10.02.2021, и с 22.02.2021 по 23.02.2021, ввиду наличия отрицательных температур, также не могут быть приняты апелляционным судом, поскольку указанное приостановление было согласовано сторонами, о чем свидетельствуют подписанные самим генподрядчиком акты о приостановке выполнения работ в связи с неблагоприятными погодными условиями.

При этом, неустойка за нарушение срока выполнения работ должна определяться с учетом даты фактического выполнения работ, и правовое значение для начала расчета неустойки имеет факт передачи результата работ ответчику. Доказательства того, что ответчик действовал недобросовестно, затягивал приемку выполненных работ, в материалах дела отсутствуют, в связи с чем, оснований считать работы сданными ранее даты актов, не имеется.

Генподрядчик заявил о зачете встречных однородных требований по неустойке и оплате выполненных работ по договорам от 21.09.2020 и от 26.10.2020.

Рассматривая данное обстоятельство, суд первой инстанции пришел к правильному выводу о необходимости проведения зачета, вместе с тем, не принял во внимание следующее.

Так, в силу пункта 1 статьи 410 ГК РФ обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования.

В пункте 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.06.2020 № 6 «О некоторых вопросах применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о прекращении обязательств» (далее – Постановление №6) указано, что согласно статье 410 ГК РФ для прекращения обязательств зачетом, по общему правилу, необходимо, чтобы требования сторон были встречными, их предметы были однородными и по требованию лица, которое осуществляет зачет своим односторонним волеизъявлением (далее – активное требование), наступил срок исполнения.

В силу пунктов 5.8 договоров любые суммы, подлежащие уплате субподрядчиком в пользу генподрядчика, включая, но не ограничиваясь, убытки, неустойка (штрафы, пени), расходы на устранение недостатков, наложенные на генподрядчика по вине субподрядчика штрафы контрольно-надзорных органов и т.д., могут быть удержаны (зачтены) последним из любых денежных средств, причитающихся субподрядчику по настоящему договору.

При этом генподрядчик направляет субподрядчику требование-претензию об уплате соответствующих сумм, а также уведомление в порядке статьи 410 ГК РФ о проведении взаимозачета соответствующей суммы. При таком зачете у генподрядчика не возникает задолженности по оплате перед субподрядчиком зачтенной (удержанной) суммы в случае, если субподрядчик ее не оспаривает.



Срок исполнения обязательств субподрядчиком по уплате генподрядчику сумм, предусмотренных абзацем 1 данного пункта и указанных в требовании-претензии, считается наступившим в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента доставки требования-претензии субподрядчику. Требование-претензия считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило субподрядчику, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или субподрядчик не ознакомился с ним.

В случае, если субподрядчиком допущено ненадлежащее исполнение обязательств, за нарушение которых настоящим договором предусмотрена ответственность в виде уплаты неустойки (штраф, пени), генподрядчик вправе направить субподрядчику уведомление о начислении и удержании соответствующей суммы.

В статье 410 ГК РФ и в пункте 16 Постановления №6 предусмотрено, что для зачета необходимо и достаточно заявления одной стороны.

Право требования генподрядчиком неустойки в случаях ненадлежащего исполнения субподрядчиком своих обязательств по договору, предусмотрено условиями договора и не зависит от согласия субподрядчика на ее взыскание.

На основании пункта 19 Постановления №6, если обязательства были прекращены зачетом, однако одна из сторон обратилась в суд с иском об исполнении прекращенного обязательства либо о взыскании убытков или иных санкций в связи с ненадлежащим исполнением или неисполнением обязательства, ответчик вправе заявить о состоявшемся зачете в возражении на иск.

Кроме того, обязательства могут быть прекращены зачетом после предъявления иска по одному из требований. В этом случае сторона по своему усмотрению вправе заявить о зачете как во встречном иске (статьи 137, 138 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ), статья 132 АПК РФ, так и в возражении на иск, юридические и фактические основания которых исследуются судом равным образом (часть 2 статьи 56, статья 67, часть 1 статьи 196, части 3, 4 статьи 198 ГПК РФ, часть 1 статьи 64, части 1-3.1 статьи 65, часть 7 статьи 71, часть 1 статьи 168, части 3, 4 статьи 170 АПК РФ). В частности, также после предъявления иска ответчик вправе направить истцу заявление о зачете и указать в возражении на иск на прекращение требования, по которому предъявлен иск, зачетом.

Обращение ответчика в суд со встречным иском заявлением не свидетельствует о том, что ранее зачет встречных однородных требований не был произведен. Подача встречного искового заявления обусловлена, в том числе, защитой интересов ответчика от исковых требований истца по первоначальному искомому заявлению.

Встречный характер основных обязательств сторон в силу пунктов 1 и 2 статьи 328 ГК РФ сам по себе является достаточным для возможности сопоставления размеров осуществленных предоставлений и выведения итоговой разницы (сальдо) в пользу одной из сторон.



В соответствии со статьями 702, 708, 709 и 720 ГК РФ обязательственное правоотношение по договору подряда состоит из двух основных встречных обязательств, определяющих тип этого договора (далее – основные обязательства): обязательства подрядчика выполнить в натуре работы надлежащего качества в согласованный срок и обязательства заказчика уплатить обусловленную договором цену в порядке, предусмотренном сделкой (статья 328 ГК РФ).

Из встречного характера указанных основных обязательств и положений пунктов 1 и 2 статьи 328, а также статьи 393 ГК РФ, согласно которым при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства должник обязан возместить причиненные кредитору убытки, следует, что в случае ненадлежащего исполнения принятого подрядчиком основного обязательства им не может быть получена та сумма, на которую он мог рассчитывать, если бы исполнил это обязательство должным образом.

В пункте 15 Постановления № 6 указано, что обязательства считаются прекращенными зачетом в размере наименьшего из них не с момента получения заявления о зачете соответствующей стороной, а с момента, в который обязательства стали способными к зачету (статья 410 ГК РФ). Например, если срок исполнения активного и пассивного требований наступил до заявления о зачете, то обязательства считаются прекращенными зачетом с момента наступления срока исполнения обязательства (или возможности досрочного исполнения пассивного обязательства), который наступил позднее, независимо от дня получения заявления о зачете.

Бесспорность зачитываемых требований и отсутствие возражений сторон относительно как наличия, так и размера требований не определены Гражданским кодексом Российской Федерации в качестве условий зачета (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 07.02.2012 № 12990/11).

Согласно сформировавшейся правовой позиции, изложенной в Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 29.01.2018 № 304-ЭС17-14946, от 12.03.2018 № 305-ЭС17-17564, от 29.08.2019 № 305-ЭС19-10075, от 02.09.2019 № 304-ЭС19-11744, от 10.12.2020 № 306-ЭС20-15629, от 08.04.2021 № 308-ЭС19-24043 (2, 3), в отличие от зачета, происходящего посредством одностороннего заявления, адресованного другой стороне, действия сторон, направленные на установление сальдо взаимных предоставлений, не являются сделкой, в результате которой стороны получают какое-либо предпочтение.

Применительно к толкованию понятия сальдирования, данному Верховным Судом Российской Федерации, сальдирование происходит автоматически, вне зависимости от констатации данного факта судом или посредством иной внесудебной фиксации.

Поскольку согласованные в договоре подряда предоставления заказчика и подрядчика презюмируются равными (эквивалентными), просрочка подрядчика в выполнении работ порождает необходимость перерасчета платежа заказчика



путем его уменьшения на сумму убытков, возникших вследствие просрочки. Подобное сальдирование происходит в силу встречного характера основных обязательств заказчика и подрядчика.

Таким образом, доводы общества «Сатурн-Р» о том, что зачет встречных однородных требований возможен только после принятия судом решения о взыскании неустойки с генподрядчика в пользу субподрядчика, основан на неверном толковании законодательства.

Принимая во внимание, что работы завершены 20.07.2021, обязанность по оплате наступила 10.08.2021 (пункт 5.3 договора), на указанную дату следует сальдировать встречные обязательства, а не с момента заявления о зачете (07.07.2022). После чего неустойка за нарушение сроков окончания работ не подлежит начислению.

Следовательно, с учетом представленных в материалы дела актов выполненных работ, представленных платежных поручений об оплате работ, учитывая конечные сроки выполнения работ по договорам, проведения зачета (сальдирования) в дату возникновения обязанности по оплате работ на сумму неустойки за просрочку работ, с генподрядчика в пользу субподрядчика следует взыскать по договору строительного подряда №ОК-111-2020 от 21.09.2020 неустойку за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 4 405 626 руб. 02 коп., по договору строительного подряда №ОК-136-2020 от 26.10.2020 неустойку за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 1 326 839 руб. 93 коп.

При расчете размера неустойки в период с 01.04.2021 по 01.10.2022 судом учтен период моратория.

Согласно представленного в материалы дела платежного поручения генподрядчиком 20.04.2023 произведена оплата задолженности в сумме 72 958 руб. 07 коп., в связи с чем, сумма задолженности генподрядчика перед субподрядчиком составляет 2 984 279 руб. 80 коп. и подлежит взысканию в пользу общества «Сатурн-Р», на которую с 21.04.2023 подлежат начислению проценты исходя из 0,1% за каждый день просрочки до фактической оплаты задолженности.

Согласно представленного в материалы дела платежного поручения №208 от 21.04.2023 генподрядчик оплатил субподрядчику 2 253 190 руб. 79 коп., в связи с чем, сумма задолженности генподрядчика перед субподрядчиком составляет 7 898 021 руб. 23 коп., и подлежит взысканию в пользу общества «Сатурн-Р», на которую с 21.04.2023 подлежат начислению проценты исходя из 0,1% за каждый день просрочки до фактической оплаты задолженности.

В удовлетворении остальной части исковых требований обществу «Сатурн-Р» следует отказать.

С учетом произведенного судом расчета неустойки за просрочку выполнения работ и состоявшегося зачета (сальдирования) в удовлетворении исковых требований общества «Орсо Констракшн» следует отказать.

Оснований для применения статьи 333 ГК РФ к требованиям о взыскании неустоек не имеется, так как установленный договорами размер неустойки 0,1%



является обычно применяемым в гражданском обороте, о чрезмерности санкции также не свидетельствует. Доказательств несоразмерности предъявленных ко взысканию сумм неустоек не представлено.

Иные аргументы, изложенные в апелляционных жалобах сторон, проверены апелляционным судом и отклонены, поскольку изменение судебного акта не влекут, и не свидетельствуют о нарушении норм материального или процессуального права в иной части (статья 270 АПК РФ).

Подвоя итог, решение суда первой инстанции подлежит изменению в части (даты проведения итогового сальдо) на основании пункта 3 части 1 статьи 270 АПК РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 110 АПК РФ расходы по уплате государственной пошлины по иску распределяются пропорционально размеру удовлетворенных требований.

Расходы за подачу за подачу жалобы субподрядчика относятся на заявителя жалобы, расходы по жалобе генподрядчика, с учетом ее частичного удовлетворения (суд апелляционной инстанции согласился с жалобой в части даты сальдирования) подлежат взысканию с субподрядчика в пользу генподрядчика.

Излишне уплаченная сумма госпошлины подлежит возврату из бюджета.

В силу пункта 2 статьи 319 АПК РФ исполнительный лист выдает арбитражный суд первой инстанции.

Руководствуясь статьями 110, 176, 258, 266, 268, 269, 270, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Семнадцатый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Пермского края от 18 августа 2023 года по делу №А50-22756/2022 изменить в части.

Резолютивную часть решения изложить в следующей редакции:

«В удовлетворении первоначальных исковых требований отказать.

Встречные исковые требования удовлетворить частично.

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн» (ОГРН 1175958042820 ИНН 5902045753) в пользу общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» (ОГРН 125900510437 ИНН 5902809279):

- задолженность по договору строительного подряда №ОК-111-2020 от 21.09.2020 в сумме 7 898 021 руб. 23 коп., неустойку за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 4 405 626 руб. 02 коп. с продолжением начисления неустойки на сумму долга с 21.04.2023, исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга;

- задолженность по договору строительного подряда №ОК-136-2020 от



26.10.2020 в сумме 2 984 279 руб. 80 коп., неустойку за период с 11.08.2021 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 20.04.2023 в сумме 1 326 839 руб. 93 коп. с продолжением начисления неустойки на сумму долга с 21.04.2023, исходя из 0,1% за каждый день просрочки исполнения обязательства по день фактической оплаты долга.

В удовлетворении остальной части исковых требований отказать.

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн» (ОГРН 1175958042820 ИНН 5902045753) в пользу общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» (ОГРН 125900510437 ИНН 5902809279) судебные расходы по оплате государственной пошлины по иску в сумме 106 913 руб.

Возвратить обществу с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» (ОГРН 125900510437 ИНН 5902809279) из федерального бюджета излишне уплаченную государственную пошлину по платежному поручению №635 от 01.11.2022 в сумме 21 368 руб.

Возвратить обществу с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн» (ОГРН 1175958042820 ИНН 5902045753) из федерального бюджета излишне уплаченную государственную пошлину по платежному поручению в сумме 21 048 руб.».

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «Сатурн-Р» (ОГРН 125900510437 ИНН 5902809279) в пользу общества с ограниченной ответственностью «Орсо Констракшн» (ОГРН 1175958042820 ИНН 5902045753) судебные расходы по оплате государственной пошлины по апелляционной жалобе 3 000 рублей.

Постановление может быть обжаловано в порядке кассационного производства в Арбитражный суд Уральского округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия через Арбитражный суд Пермского края.

Председательствующий

И.С. Пепеляева

Судьи

О.А. Бояршинова

Н.П. Григорьева

