

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

31. 01. 2014 года.

Дело № А40-2943/13

Резолютивная часть решения объявлена 06. 12. 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 31. 01. 2014 года.

Арбитражный суд г. Москвы в составе председательствующего Романова О.В., единолично, протокол судебного заседания вёл секретарь судебного заседания Фёдоров А.А., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску ООО " Жилремстрой " (ОГРН 1045008853812, дата регистрации 11.06.2004 г., 141551, Московская область, Солнечногорский район, д. Голубое, д. 3А) к ООО " Ремстрой " (ОГРН 1057748720457, ИНН 7710604384, дата регистрации 21.10.2005 г., 117321, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 144), с участием в деле в качестве 3-го лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора ООО « КомЭнерго », о взыскании 51 255 212 руб. 53 коп. – долга, с участием представителей: от истца – Стешева О.А., доверенность № 8 от 02.06.2013 г., Курчавов В.В., по доверенности № 386/2 от 26.07.2012 г., от ответчика – Федоряченко Д.В., доверенность № 2/С от 12.03.2013 г., от 3-го лица - не явился.

Изучив, имеющиеся в деле документы, заслушав представителей, арбитражный суд

**У С Т А Н О В И Л :**

Иск заявлен о взыскании 51 255 212 руб. 53 коп. – долга, на основании статей 8, 11, 12, 309, 310, 314, 445, 539, 540, 544, 548 ГК РФ.

Истец направил в судебное заседание 06.12.2013 г. представителей, которые представили истребованные судом документы не в полном объеме; поддержали предъявленный иск, повторив доводы, изложенные в исковом заявлении и в дополнительных письменных пояснениях, представленных в данном судебном заседании; представили дополнительные письменные пояснения и дополнительные документы; не заявили о том, что имеют какие-либо иные доказательства в подтверждение предъявленного требования кроме имеющихся в деле; не возражали против рассмотрения спора по существу в данном судебном заседании; каких-либо иных ходатайств не заявили.

Ответчик направил представителя в судебное заседание 06.12.2013 г., который иск не признал по основаниям, изложенным в отзыве на исковое заявление и в письменных пояснениях; истребованные судом документы, опровергающие иск не предъявил; расчет истца оспорил по основаниям изложенным в отзыве; не заявил о том, что имеет какие-либо иные доказательства в опровержение предъявленного требования, кроме имеющихся в материалах дела; не возражал против рассмотрения спора по существу в данном судебном заседании; каких-либо ходатайств не заявил.

3-е лицо не направило представителя в судебное заседание 06.12.2013 г., представило отзыв на исковое заявление, в котором иск не поддержало, сообщив о не получении документации от истца; истребованные судом документы не предъявило; о времени и месте судебного заседания извещено в установленном порядке в соответствии со статьями 121-124 АПК РФ; каких-либо ходатайств не заявило.

Дело рассмотрено в соответствии с порядком предусмотренным ст. 156 АПК РФ, по имеющимся в деле документам, представленным истцом, ответчиком и 3-им лицом, в отсутствие представителя 3-го лица.

Истец, поддерживая предъявленный иск, ссылается на следующие обстоятельства:

04.04.2008 г. между ООО « Жилремстрой » (Истец, Генподрядчик) и ООО « Ремстрой » (Ответчик, Заказчик) был заключен договор генерального подряда № 2-гп/РС на выполнение работ по строительству и реконструкции инженерно-сетевого комплекса в д. Брехово Солнечногорского района Московской области.

Все работы по вышеуказанному договору выполнены в полном объеме, подписаны соответствующие Акты выполненных работ, Справки о стоимости выполненных работ, Счета- фактуры. Претензий Ответчик по качеству и срокам не имеет. Однако до настоящего времени Ответчик уклоняется от своей обязанности по оплате задолженности. Решить вопрос о погашении задолженности в досудебном порядке не представилось возможным.

Сумма задолженности по договору генерального подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008 года составляет 51 255 212 рублей 53 копейки.

На основании выше изложенного, руководствуясь ст. ст. 8, 11, 12, 309, 310, 314, 445, 539,540, 544, 548 ГК РФ, ст. 4, 110, 125,126 АПК РФ, ООО « Жилремстрой » просит взыскать с ООО « Ремстрой » сумму задолженности в размере 51 255 212 рублей 53 копейки в пользу ООО « Жилремстрой ».

Возражая на доводы ответчика против иска, сообщил:

В соответствии с условиями Договора генерального подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008г в процессе строительства в период с 2008 г. по 2011 г при подписании актов выполненных работ КС-2, КС-3 Истец, исходя из обычая делового оборота, передавал Ответчику полный комплект исполнительной документации на построенную, согласно актов КС-2,КС-3, инженерную инфраструктуру, который был согласован в установленном порядке с эксплуатирующей организацией, определенной ООО « Ремстрой » и работающей на период исполнения работ (ООО « Коммунальный сервис », ООО « Ресурс-С », ООО « КомЭнерго »).

Факт исполнения обязательств Истцом по передаче полного комплекта исполнительной документации подтверждается рядом косвенных доказательств, представленных в материалы дела, таких как:

1. Наличие ряда Разрешений на ввод построенных объектов капитального строительства в эксплуатацию, выданные Администрацией муниципального образования сельского поселения Кутузовское Солнечногорского муниципального района Московской области. В соответствии с п. 3 ст. 55 Градостроительного кодекса РФ выдача такого рода разрешений в отсутствие полного комплекта исполнительной документации, согласованной в установленном законом порядке - не возможна.

2. В материалы дела представлены различные Акты освидетельствования скрытых работ и акты индивидуального испытания установленного оборудования, гидравлические испытания трубопроводов, промывка трубопроводов с дезинфекцией, приемочный Акт рабочей комиссии о приемке оборудования после комплексного опробывания и др. Данные документы оформлены надлежащим образом, подписаны Истцом и Ответчиком, а также эксплуатирующей организацией, указанной Ответчиком.

3. Эксплуатацией вновь построенного и реконструируемого инженерно-сетевого комплекса, выполненного в соответствии с договором генерального подряда №2-гп/РС от 04.04.2008 г, занимается ООО «КомЭнерго», имеющейго заключенные договора о предоставлении коммунальных услуг управляющей компании «Капитал Инвест».

В соответствии с п.2.1. Истец обязан был сдать работы в состоянии, пригодном для нормальной эксплуатации Объекта, что было и сделано. Дефакто, Объект эксплуатируется более двух лет с июля 2011 г без предъявления ООО «Жилремстрой» (Истцу) претензий от эксплуатирующей организации.

Весь перечень вышеуказанных доказательств подтверждает факт наличия полного комплекта исполнительной документации, согласованной в определенном порядке с эксплуатирующей организацией.

Кроме того, Приемка в эксплуатацию законченных строительством объектов недвижимости на территории Московской области регламентируется территориальными строительными нормами Московской области (ТСН-12-310-2000).

Заказчик - (ответчик) предъявляет приемочной комиссии документы, оформленные в соответствии с требованиями действующих норм и подтверждающие соответствие выполненных работ инженерных систем Объекта утвержденному проекту, включая исполнительные схемы, акты на скрытые работы и др., а комплектность и правильность оформления документации проверяет представитель территориального органа Госархстройнадзора Московской области с выдачей Заключения о соответствии строительству (ЗОС).

Выданное Заказчику (Застройщику) Заключение (ЗОС) от 28.06.2011 г., утвержденное распоряжением Главгосстройнадзора Московской области от 30.06.2011 г. за № 110/2, о соответствии по наружным и внутриквартальным инженерным сетям построенного инженерно-сетевого комплекса в составе ЦТП-1, водопровод, хоз-бытовая канализация, теплоснабжение в д. Брехово подтверждает передачу Истцом полного комплекта исполнительной документации Ответчику.

Согласно ТСН 12-310-200 комиссия по приемке в эксплуатацию объектов недвижимости назначается органом, выдавшим разрешение на строительство (Администрацией муниципального образования сельское поселение Кутузовское Московской области) по заявлению Заказчика (Застройщика). Орган, назначающий комиссию, определяет продолжительность ее работы, которая устанавливается в пределах одного месяца. Акт приемки должен быть подписан председателем комиссии и всеми ее членами. Члены комиссии, имеющие обоснованные возражения против приемки в эксплуатацию законченного строительством объекта, акт не подписывают и представляют свои возражения в трехдневный срок в письменной форме председателю комиссии. Возражения должны быть рассмотрены до утверждения акта органом, назначившим комиссию, с участием организации, представителями которых внесены возражения. Окончательное решение принимается органом, назначившим комиссию, с возложением на него ответственности за последствия такого решения. В случае неполного комплекта исполнительной документации и невозможности ее восстановления либо утраты, в виде исключения при соответствующем обосновании допускается восстановление документации, предъявляемой приемочной комиссией, посредством проведения технического обследования на основании задания, согласованного Главгосархстройнадзором Московской области. Расходы по приемке и вводу объекта в эксплуатацию несет Заказчик (Застройщик).

В соответствии с ТСН-12-310-2000 и на основании полученного Заключения о соответствии строительству (ЗОС) на инженерно-сетевой комплекс Заказчик (Застройщик) - ООО «Ремстрой» обязан был направить в орган, выдавший разрешение на строительство - Администрацию муниципального образования сельское поселение Кутузовское, письменное заявление о приемке в эксплуатацию построенного согласно договора генерального подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008 г. инженерно-сетевого комплекса. Однако, по состоянию на сегодняшний день Ответчик не обращался с подобным заявлением. А потому доводы Ответчика о невозможности сдачи объекта в эксплуатацию считаем не обоснованными.

С целью затягивания проведения оплаты за фактически выполненные работы по договору ген.подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008 г., по нашему мнению, Ответчик умышленно не вводит в эксплуатацию вновь построенный инженерно-сетевой комплекс, тем самым грубо нарушая условия договора (п.3.5). Более того, Ответчик не выполнил п.3.2. вышеуказанного Договора Генерального подряда, в соответствии с которым Ответчик обязан в течение 15 дней после подписания договора перечислить Истцу аванс в размере 225 000 000 рублей. Напротив, предварительная оплата была произведена только 02.06.2008 года в объеме 76 922 000 рублей. Далее авансовые платежи производились с 20.04.2010 г. по 22.10.2010 г. в объеме 129 562 900 рублей (копии платежных поручений прилагаем). Таким образом, утверждение Ответчика об оплате авансового платежа в размере 462 625 629 рублей не соответствует действительности.

Следовательно, наличие вышеперечисленных документов, и доказательств подтверждает факт надлежащего исполнения Истцом принятых на себя обязательств по договору в части передачи исполнительной документации Ответчику.

На основании изложенного, просим искимые требования удовлетворить в полном объеме.

Ответчик, возражая против предъявленного иска, приводит следующие доводы:

Истцом подано исковое заявление к Ответчику о взыскании задолженности по договору генерального подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008г. на выполнение работ по строительству и реконструкции объектов инженерно-сетевого комплекса в д.Брехово Солнечногорского района Московской области.

Надлежащее выполнение работ по строительству конкретных объектов инженерно-сетевого комплекса не подтверждено Истцом документально, объекты Истцом Ответчику не переданы.

В соответствии с п. 2.1.1 договора генерального подряда Генеральный подрядчик обязан законченный строительством объект, передать Заказчику полный комплект исполнительной документации.

Исполнительной документации на объем работ, выполненных во исполнение вышеуказанных Договоров Истцом Ответчику передано не было, несмотря на неоднократные требования Ответчика.

Ответчиком выслана Истцу претензия (исх. № 24 от 25.04.2013) с требованием о предоставлении документации, без которой невозможно оценить объем произведенных работ по договору.

Исполнительная документация (исполнительные чертежи) - это комплект рабочих чертежей с подписями о соответствии выполненных в натуре работ этим чертежам или о внесенных в них по согласованию с проектировщиком изменениях, сделанных лицами, ответственными за производство строительно-монтажных работ (СНиП 3.01.04-87 «Приемка в эксплуатацию законченных строительством объектов. Основные положения»). Исполнительная документация подтверждает выполнение работ в соответствии с проектными решениями, техническими регламентами и необходима для обеспечения эксплуатации зданий, строений и сооружений.

Также не предоставлена исполнительная производственная документация (первичные документы о соответствии) - акты промежуточной приемки ответственных конструкций, акты освидетельствования скрытых работ, акты испытаний, документы лабораторного контроля, сертификаты, исполнительные геодезические съемки, журналы работ.

Работы выполнялись Истцом на социально важном объекте (комплексе инженерно-сетевых объектов строящегося жилого микрорайона и не передача им исполнительной документации исключает или существенно затруднит надлежащее использование и эксплуатацию объектов.

В соответствии со ст. 726 ГК РФ «Подрядчик обязан передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда».

В соответствии с п. 6 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано обеспечивать ведение исполнительной документации.

Названным законом установлено, что ведение исполнительной документации осуществляет подрядчик (ответчик), что предполагает ее нахождение у последнего.

В соответствии со ст. 309 ГК РФ «Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.»

В соответствии с ст. 310 ГК РФ «односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.»

В соответствии со ст. 328 ГК РФ «1. Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. В случае не предоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что та-

кое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства».

Ответчик вправе не исполнять свои обязательства до исполнения Истцом своих обязательств перед Ответчиком по передаче Исполнительной документации на объем работ, выполненных во исполнение Договоров, на которые ссылается Истец в своем исковом заявлении.

Таким образом, Истцом не доказано и не подтверждено выполнение работ по Договору, объекты инженерно-сетевого комплекса и документация на объекты Ответчику не переданы.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь ст.309, 310, 328, 726 ГК РФ, прошу отказать Истцу в удовлетворении всех требований по исковому заявлению.

3-е лицо не поддерживая предъявленный иск, приводит следующие доводы:

ООО «КомЭнерго» привлечено третьим лицом к участию в деле.

Между тем судебными актами по данному делу права и обязанности ООО «КомЭнерго» не могут быть затронуты.

Истец и Ответчик находятся в судебном споре по договору генерального подряда, стороной которого ООО «КомЭнерго» не является и отношения к нему не имеет.

Между тем, получив исковое заявление и пояснения Истца и отзыв с пояснениями Ответчика, можем пояснить следующее:

В соответствии с п.2.1.1. договора генерального подряда № 2-гп/РС от 04.04.2008 г. Истец обязался выполнить весь комплекс работ в объеме и сроки, предусмотренные Договором, сдать работы в состоянии, пригодном для нормальной эксплуатации Объекта в виде законченного строительством Объекта, и полный комплект исполнительной документации, включая все необходимые акты приемки работ.

При этом порядок передачи окончательного результата работ предусмотрен п. 5.2. Договора генерального подряда.

Истцом не выполнены обязательства Генерального подрядчика, указанные в п. 2.1.1. договора.

Считаем, что в соответствии со ст. 711 ГК РФ Истец вправе требовать от Ответчика уплатить Истцу обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работ при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, а также при условии выполнения иных взятых на себя обязательств по договору генерального подряда.

Суд, с учётом изложенных истцом, ответчиком и 3-им лицом обстоятельств и доводов, в соответствии с имеющимися в материалах дела, документами, пришёл к следующим выводам и считает установленными следующие обстоятельства:

04.04.2008 г. между ООО «Жилремстрой» (Истец, Генподрядчик) и ООО «Ремстрой» (Ответчик, Заказчик) был заключен договор генерального подряда № 2-гп/РС. К указанному договору подписано четыре Приложения.

О заключении каких-либо иных приложений, дополнений, изменений к договору стороны суду не сообщали.

В соответствии с п. 1.1 договора: « По настоящему Договору Генеральный подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить генподрядные работы по строительству и реконструкции инженерной инфраструктуры (инженерные сети, источники тепло-водоснабжения, водоотведения) в соответствии с выданными техническими условиями эксплуатирующей организации ООО «Коммунальный сервис», владельца очистных сооружений, котельной, ВЗУ - ООО «Вита инвест», при ведении жилищного строительства, общей площадью 166,0 тыс. кв. м. жилья, в д. Брехово, Солнечногорского района, Московской области ».

В соответствии с п. 1.1.1. договора: « Заказчик обязуется принять надлежащее выполненное результат работ, оплатить их, осуществлять контроль и надзор за строительством, соответствием объемов и качества выполняемых работ проектной документации, сроков и стоимости работ в соответствии с условиями настоящего Договора ».

В соответствии с п. 2.1.1. договора: « Выполнять весь комплекс работ в объеме и сроки, предусмотренные настоящим Договором, сдать работы в состоянии, пригодном для нормальной

эксплуатации Объекта в виде законченного строительством Объекта, согласно справкам по форме КС-3 и актам по форме КС-2, и полный комплект исполнительной документации, согласованной с определенной Заказчиком эксплуатирующей организацией, включая все необходимые акты приемки работ, согласованные в установленном порядке Заказчиком и эксплуатирующей организацией ».

В соответствии с п. 2.1.4. договора: « Представить Заказчику заверенные копии сертификатов на материалы и конструкции, паспорта на оборудование ».

В соответствии с п. 2.1.4. договора: « Вести в установленном порядке журнал производства работ ».

В соответствии с п. 2.1.4. договора: « При полном завершении работ, либо отдельного этапа работ, в 5-тидневный срок известить об этом Заказчика ».

В соответствии с п. 2.2.1. договора: Заказчик обязан: « Оплатить принятый в соответствии с условиями настоящего Договора результат выполненных Генеральным подрядчиком работ ».

В соответствии с п. 2.2.4. договора: Заказчик обязан: « Производить приемку и оплату выполненных работ в порядке, предусмотренном статьями 3 и 5 Договора ».

В соответствии с п. 3.1. договора: « Предварительная цена Договора (стоимость работ, поручаемых Генеральному подрядчику по Договору) определяется Приложением № 1 к настоящему Договору, и составляет сумму денежных средств в размере 510 000 000 (Пятьсот десять миллионов) рублей, в том числе НДС 18 %, что составляет 77 796 610,17 рублей (Семьдесят семь миллионов семьсот девяносто шесть тысяч шестьсот десять рублей 17 копеек), которая корректируется при выполнении проектно-сметной документации на данные виды работ.

В соответствии с п. 3.2. договора: « После подписания настоящего Договора Заказчик в течение 15 дней перечисляет на расчетный счет Генерального подрядчика аванс в размере 50 % от предварительной стоимости работ, что составляет 255 000 000 (Двести пятьдесят пять миллионов) рублей ».

В соответствии с п. 3.4. договора: « Оплата выполненных Генеральным подрядчиком работ производится Заказчиком в сроки, установленные положениями Графика финансирования, являющегося Приложением № 2 к настоящему договору ».

В соответствии с п. 3.5. договора: « Заказчик принимает выполненный надлежащим образом результат работ в срок не более пяти рабочих дней с момента его предъявления ».

В соответствии с п. 3.5. договора: « Оплата денежных средств Заказчиком Генеральному подрядчику производится путем перечисления денежных средств, платежным поручением на расчетный счет Генерального подрядчика ».

В соответствии с п. 5.2. договора: « Передача окончательного результата работ (этапа работ) Заказчику по Договору оформляются Актом сдачи-приемки результата работ с приложением документов, перечисленных в п. 2.1.1. Договора, представляемых Генеральным подрядчиком Заказчику в двух идентичных, подлинных экземплярах, из которых, после подписания их Сторонами один экземпляр передается Генеральному подрядчику, а другой остается у Заказчика ».

В соответствии с п. 5.3. договора: « Заказчик обязан в срок не более пяти рабочих дней со дня получения подписанных Генеральным подрядчиком документов, указанных в п. 5.2. Договора, с участием Генерального подрядчика, осмотреть выполненный результат работ и при отсутствии мотивированных замечаний принять его, подписав представленные Генеральным подрядчиком документы ».

В соответствии с п. 5.4. договора: « В случае мотивированного отказа Заказчика от принятия, выполненного Генеральным подрядчиком результата работ, Заказчик обязан не более чем в пятидневный срок с момента начала осмотра результата работ направить Генеральному подрядчику письменное требование об устранении выявленных недостатков ».

При этом следует учитывать, что ст. 421 ГК РФ установлено:

« 1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

2. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

3. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

4. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

5. Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.»

В соответствии со ст. 422 ГК РФ:

« 1. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

2. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров ».

Вышеуказанные положения договора, заключенного сторонами установлены по соглашению сторон и не нарушают какой-либо закон, а, следовательно, должны применяться в том виде, в котором согласованы сторонами.

В соответствии со ст.309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

Согласно ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В соответствии со ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Истцом не представлено доказательств того, что он исполнил п. 2.1.1 договора (документы подтверждающие, что « полный комплект исполнительной документации, согласованной с определенной Заказчиком эксплуатирующей организацией, включая все необходимые акты приемки работ, согласованные в установленном порядке Заказчиком и эксплуатирующей организацией » был изготовлен и передан истцом ответчику, либо иному лицу по указанию ответчика (ООО « Коммунальный сервис », ООО « Ресурс-С », ООО « КомЭнерго »), ООО « КомЭнерго » не подтверждает факт получения таких документов), не представил доказательств того, что он исполнил п. 2.1.8 договора (При полном завершении работ... в 5-тидневный срок известил об этом Заказчика (Истца), не представил доказательств того, что он исполнил п.5.2 договора (передал окончательный результат работ Заказчику по Акту сдачи-приемки результата работ с приложением документов, перечисленных в п. 2.1.1. Договора).

Истцом не представлено никаких документов, свидетельствующих о том, что при производстве работ им была оформлена и подготовлена для передачи исполнительная документация. При этом, косвенные доказательства, на которые ссылается истец, по мнению суда, не могут устранить факт неисполнения истцом обязательств по договору перед ответчиком.

Истец, представив копии платежных поручений, подтвердил факт получения в счёт оплаты работ, выполненных по договору денежных средств в сумме 462 625 629 руб. 00 коп., оспаривая то, что указанная сумма является авансом (признавая факт получения от ответчика аванса в сумме 206 484 900 руб. 00 коп.).

Следовательно, исходя из действующих до настоящего времени без изменений условий договора, оставшаяся к оплате сумма – 47 374 371 руб. 00 коп.

При этом, истцом не представлено документов на основании которых ответчик обязан произвести окончательный расчёт в соответствии с пунктами 5.2, 5.3, 5.4 договора.

В соответствии со ст. 328 ГК РФ:

« 1. Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

2. В случае не предоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей не предоставленному исполнению.

3. Если встречное исполнение обязательства произведено, несмотря на не предоставление другой стороной обусловленного договором исполнения своего обязательства, эта сторона обязана предоставить такое исполнение.

4. Правила, предусмотренные пунктами 2 и 3 настоящей статьи, применяются, если договором или законом не предусмотрено иное ».

Иное, чем установлено ст. 328 ГК РФ условиями договора не предусмотрено.

Требование истца о взыскании долга в сумме 51 255 212 руб. 53 коп. удовлетворению не подлежит за недоказанностью и необоснованностью, в соответствии с вышеуказанными обстоятельствами.

Расходы по уплате госпошлины относятся на истца в соответствии со статьями 110, 112 АПК РФ. По делу подлежит уплате госпошлина в сумме 200 000 руб. 00 коп. Истец, при предъявлении иска уплатил госпошлину в сумме 60 000 руб. 00 коп. Следует довызвать с истца в доход федерального бюджета РФ госпошлину в сумме 140 000 руб. 00 коп.

В соответствии с изложенным, на основании статей 8, 9, 10, 11, 12, 307-310, 314, 328, 401, 420-425, 431-434, 702, 708, 709, 711, 720, 740, 746, 753 ГК РФ, руководствуясь статьями 41, 51, 65, 66, 71, 75, 81, 102, 103, 110, 112, 121-124, 155, 156, 162, 166-171, 176, 177, 180, 181 АПК РФ, арбитражный суд

#### **Р Е Ш И Л :**

Иск ООО " Жилремстрой " (ОГРН 1045008853812, дата регистрации 11.06.2004 г., 141551, Московская область, Солнечногорский район, д. Голубое, д. 3А) к ООО " Ремстрой " (ОГРН 1057748720457, ИНН 7710604384, дата регистрации 21.10.2005 г., 117321, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 144) о взыскании 51 255 212 руб. 53 коп. – долга оставить без удовлетворения.

Взыскать с ООО " Жилремстрой " (ОГРН 1045008853812, дата регистрации 11.06.2004 г., 141551, Московская область, Солнечногорский район, д. Голубое, д. 3А) в доход федерального бюджета РФ госпошлину в сумме 140 000 руб. 00 коп.

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

**Судья**

**О.В. Романов**