

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

<http://www.msk.arbitr.ru>

14 отделение – тел. 600-98-63

**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**г. Москва
29.12.2012г.Дело № А40-71913/12
14-667Резолютивная часть решения объявлена 09.11.2012г.
Решение в полном объеме изготовлено 29.12.2012г.

Арбитражный суд в составе судьи Лихачевой О.В.

Судьей единолично

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Мазманян Е. М., с использованием средств аудиозаписи,

рассмотрев дело по иску ЗАО «Международный центр девелопмент» (ОГРН 1027700270476, ИНН 7704233082, дата регистрации 31.10.2001г., 119590, г. Москва, ул. Минская, 1Г, 9)

к ответчику ООО «СтройСервис» (ОГРН 1087746521829, ИНН 7714737804, дата регистрации 16.04.2008 г., 125284, г. Москва, ул. Беговая, 4, стр. 1)

об обязанности передать документацию по Договору генерального подряда от 09.11.2010 г. № 003-ГП.

в судебное заседание явились:

от истца – Канищева В.И. по доверенности № 1008/91-2 от 08.10.2012 г., Суханова С.О. по доверенности № 1008/91-1

в судебное заседание не явились:

ответчик – извещен

УСТАНОВИЛ: подлежит рассмотрению исковое заявление ЗАО «Международный центр девелопмент» к ответчику ООО «СтройСервис» об обязанности передать документацию по Договору генерального подряда от 09.11.2010 г. № 003-ГП.

Определением от 24.09.2012г. судом был принят частичный отказ истца - ЗАО «Международный центр девелопмент» от иска к ответчику ООО «СтройСервис» об обязанности передать документацию по Договору генерального подряда от 09.11.2010 г. № 003-ГП, в части обязанности ответчика передать истцу следующую документацию:

- Общий и специальные журналы работ, оформленный по формам КС-6 и КС-ба за период с 09.11.2010 года по сентябрь 2011 года;

- Акты промежуточной приемки (освидетельствования) ответственных конструкций, в том числе по конструкции «стена в грунте», по строительству Многофункционального комплекса с помещениями временного проживания (апартаментами), расположенного по адресу: г. Москва. ЗАО. ул. Кульнева д. 4;

- Заключения по фактической прочности конструкций обвязочной балки «стены в грунте» и устройства «стены в грунте» на указанном строительном Объекте.

Производство по настоящему делу в указанной части было прекращено.

Таким образом, с учетом прекращения по делу в части, на момент вынесения настоящего решения истец просит суд обязать ответчика передать следующую документацию по договору:

- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «насып+супесь» № 013165 Серии ПГ-113 сроком действия с 02.09.2011г. по 31.12.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 76.066.847 м³;
- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «насып.замусорен» № 013164 Серии ПГ-113 сроком действия с 25.08.2011г. по 28.09.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 1. 660 м³;
- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «нс.зам+суп+бент» № 013170 Серии ПГ-113 сроком действия с 29.08.2011г. по 28.09.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 1.904 м³.

Представитель истца заявленные требования поддержал в полном объеме, с учетом частичного прекращения производства по делу определением от 24.09.2012г.

Ответчик, извещенный надлежащим образом о времени и месте судебного разбирательства, в судебное заседание не явился, отзыва на иск не представил.

При неявке в судебное заседание лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства в соответствии со ст. 123 АПК РФ, суд, руководствуясь п. 5 ст. 156 АПК РФ, рассматривает дело в их отсутствие, непредставление отзыва на иск также не препятствует рассмотрению дела.

Рассмотрев исковое заявление, выслушав мнение представителей истца, исследовав доказательства по делу, арбитражный суд находит заявленные требования по делу подлежащими удовлетворению в полном объеме, с учетом частичного прекращения производства по делу определением суда от 24.09.2012г.

Между ЗАО «Международный Центр Девелопмент» (застройщик/истец) и ООО «СтройСервис» (генподрядчик/ответчик) 09.11.2010г. был заключен договор генерального подряда № 003-ГП.

По условиям указанного договора застройщик поручил, а генподрядчик принял на себя обязательство на свой риск собственными силами и средствами (с правом привлечения других лиц) выполнить в установленные договором сроки и за обусловленную цену комплекс работ по строительству многофункционального комплекса с помещениями временного проживания (апартаментами), расположенного по адресу: г. Москва, ЗАО, ул. Кульнева д. 4.

Согласно абз. 3 п. 1.1 договора генподрядчик обязался выполнять предусмотренные договором работы в соответствии с техническим заданием (приложение № 2 к договору) и в сроки, указанные в графике выполнения работ (приложение № 3 к договору).

Стоимость работ была определена сторонами в приложении № 1 к договору - соглашении о выполнении функций генерального подрядчика по строительству объекта.

В соответствии с п. 16.2 договора застройщик вправе в любое время до завершения работ расторгнуть договор без объявления причин, уведомив об этом генподрядчика, в срок не менее чем за 30 рабочих дней до даты расторжения договора.

Указанное положение договора соответствует требованиям ст. 717 ГК РФ.

Истец воспользовался своим правом, предусмотренным п. 16.2 договора, и 12.08.2011г. уведомил ответчика об одностороннем отказе от договора.

Согласно п. 16.5 договора генподрядчик в течение 20-ти рабочих дней со дня получения уведомления от застройщика о расторжении договора обязан:

- прекратить все дальнейшие работы, за исключением работ, которые необходимы для защиты жизни, здоровья, сохранности имущества;
- сдать застройщику выполненные и незавершенные работы в порядке, установленном в разделе 4 договора;

- передать застройщику временные сооружения, принадлежащие застройщику, а также все оборудование и материалы, оплаченные застройщиком;

- вывезти все оборудование генподрядчика и временные сооружения со строительной площадки за исключением того, которое необходимо для обеспечения сохранности работ, покинуть строительную площадку и передать объект;

- передать застройщику всю документацию по объекту, включая проектную, рабочую, исполнительно-техническую и иную, предусмотренную договором или законодательством в полном объеме.

В уведомлении об отказе от договора истец предложил ответчику подготовить и передать по акту результаты незавершенных работ, а также всю документацию, материалы и оборудование, связанную с выполнением работ по договору.

Обязанности по ведению указанной документации по объекту и ее передача Застройщику возложены сторонами на генподрядчика (п.п. 16.5, 4.7.4, 7.31, 7.32, 7.40, 9.4, 12.3, 12.4 договора).

В силу ст. 726 ГК РФ подрядчик обязан передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда, если это предусмотрено договором, либо характер информации таков, что без нее невозможно использование результата работы для целей, указанных в договоре.

Письмами от 13.09.2011г. Исх.№ 309-2011, от 05.10.2011г., от 14.10.2011г. Исх.№ 344-2011, от 20.10.2011г., Исх.№ 352-2011, от 02.11.2011г. Исх.№ 0111/010, от 23.11.2011г. Исх.№ 2511/01, адресованными ответчику, истец неоднократно предлагал ответчику передать разрешительную, исполнительную и иную техническую документацию в соответствии с условиями договора и требованиями строительного законодательства.

23.04.2012г. истец направил в адрес ответчика официальную претензию, в которой в числе прочего потребовал передать в ЗАО «МЕЖДУНАРОДНЫЙ ЦЕНТР ДЕВЕЛОПМЕНТ» следующие документы:

- Разрешение № 013165 Серии ПГ-113 и разрешение №013164 Серии ПРУ-113 на перевозку грунта в г. Москве с отметками уполномоченных организаций в объемах перевезенного и оплаченного застройщиком грунта к моменту отказа от договора, т.е. в объеме 77.726,847 м3;

- Разрешение № 013170 Серии ПРУ-113 на перевозку бентонита от устройства «стены в грунте» в г. Москве с отметками уполномоченных организаций в объемах перевезенного и оплаченного застройщиком грунта к моменту отказа от договора, т.е. в объеме 1904 м3;

- Журналы производства и учета работ за весь период действия договора;

- Акты промежуточной приемки (освидетельствования) ответственных конструкций, в том числе по конструкции «стена в грунте», оригиналы Заключений по фактической прочности конструкций обвязочной балки «стены в грунте» и устройства «стены в грунте».

Документы ответчиком переданы не были.

В соответствии с п. 1.5 договора вся техническая и исполнительная документация является собственностью застройщика.

Ответчиком не была передана истцу техническая (разрешительная) документация, выданная непосредственно для производства земляных работ.

Техническим заданием к работам, выполняемым по договору, были отнесены работы по разработке земли в котловане.

Основными требованиями, предъявляемые застройщиком к генподрядчику в соответствии с техническим заданием (этап II), являлись требования по производству данного вида работ в соответствии с полученным разрешением ОАО «Интус».

Для производства вышеназванных работ Ответчиком были получены:

- Разрешение № 013165 Серии ПГ-113 на перевозку грунта в г. Москве в объеме 182.240 куб.м.;

- Разрешение № 013164 Серии ПРУ-113 на перевозку грунта в г. Москве в объеме 1.660 куб.м.

За период с 01.05.2011 года по 31.07.2011 года сторонами были подписаны акты по форме КС-2, в которых указывалось, что генподрядчиком выполнены земляные работы, а именно:

- по Акту от 24.05.2011 года № 13 - работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 5.909м³ общей стоимостью 2.086.150,00 руб., в том числе НДС;

- по Акту от 31.05.2011 года № 14 - работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 24.580м³ общей стоимостью 8.603.000,00 руб., в том числе НДС;

- по Акту от 30.06.2011 года № 17 - работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 14.170,982м³ общей стоимостью 4.959.843,70 руб., в том числе НДС;

- по Акту от 30.06.2011 года № 20 - работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 15.670м³ общей стоимостью 5.484.500,00 руб., в том числе НДС;

- по Акту от 31.07.2011 года № 26 - работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 3.570м³ общей стоимостью 1.249.500 руб., в том числе НДС;

- по Акту от 31.07.2011 года № 27 работы по разработке, погрузке и вывозу грунта в объеме 13.826,865м³ общей стоимостью 4.839.402,75 руб., в том числе НДС.

Общий объем работ по перечисленным Актам составил 77.726,847 м³.

Вышеназванные работы оплачены истцом в полном объеме, однако соответствующие разрешения на производство земляных работ, содержащие запись о выполнении земляных работ в объеме 77.726,847 м³, ответчик истцу не передал.

Постановлением Правительства г. Москвы от 07.12.2004 года № 857-ПП утверждены Правила подготовки и производства земляных работ, обустройства и содержания строительных площадок в городе Москве.

Пунктом 1.3 указанных правил производства земляных работ предусмотрено, что их выполнение на территории города Москвы обязательно для всех должностных лиц городской администрации, контрольных и надзорных органов исполнительной власти Правительства Москвы, эксплуатационных, подрядных, проектных и изыскательских организаций, собственников, владельцев и арендаторов, заказчиков, застройщиков и инвесторов независимо от форм собственности, ведомственной принадлежности и источников финансирования выполняемых работ.

Пунктом 8.1 Правил производства земляных работ также предусмотрено, что при производстве земляных работ участники строительного процесса должны соблюдать нормы и правила, изложенные в СНиП 3.02.01-87 «Земляные сооружения, основания и фундаменты».

В соответствии с п. 8.7 Правил производства земляных работ разрешение на перевозку грунта выдается на основании договора, заключенного между генподрядными организациями (или с полигоном), вывозящими и принимающими грунт.

Указанные выше земляные работы выполнялись силами привлеченного ответчиком (генподрядчиком) субподрядчика - ООО «Автосаф-Механизация» на основании договора подряда от 28.04.2011 года № 28/11.

Кроме того, ответчик не передал истцу Разрешение № 013170 Серии ПРУ-113 на перевозку грунта в г. Москве в объеме 1.904 м³, которое было получено ответчиком для вывоза с объекта строительства экологически загрязненного грунта (бетонита, бурового грунта и шлама) в связи с выполнением работ по устройству «стены в грунте».

Выполнение данного вида работ предусмотрено пунктами 3.3 и 4 Калькуляции на производство работ по ограждению котлована методом «стены в грунте» вдоль оси «А» при строительстве объекта, являющейся приложением № 1 к дополнительному соглашению от 06.04.2011 года № 6 к договору.

Выполнение данного вида работ Ответчиком подтверждается актами от 31.05.2011г. № 16, от 30.06.2011г. № 18, от 29.07.2011г. № 22, оформленными по форме КС-2 и подписанными обеими сторонами и оплаченными истцом в полном объеме.

Согласно п. 2.11 Правил работ оператора системы «Грунт» с организациями, производящими земляные работы, утвержденных постановлением Правительства Москвы от 06.04.1999г. № 259 по окончании работ по перевозке грунта организации-участники (поставщик и потребитель грунта) делают отметки в Разрешении об отпущенном и полученном объемах грунта и заверяют указанные данные подписью ответственного лица и печатью организации, при этом пунктом 2.20 указанных Правил предусмотрено, что ОСГ на представленном Разрешении делает отметку об объеме перевезенного грунта (гасит разрешение).

В соответствии с п. 2.21 Правил работ ОСГ Разрешение на перевозку грунта с отметкой о погашении в ОСГ сдается участниками поставки грунта своим Заказчикам для окончательного расчета оплаты выполненных работ.

Таким образом, вышеуказанные разрешения на производство земляных работ с записью о том, что работы выполнены в объеме 77.726,847м³, а также на производство работ по вывозу загрязненного грунта в объеме 1.904 м³ ответчик обязан был передать истцу.

Техническим заданием к договору ко второму этапу работ также отнесены работы по устройству ограждающих конструкций подземной части здания «стены в грунте».

Как на момент отказа от договора и прекращения договорных отношений, так и на сегодняшний момент, конструкция «стена в грунте» в целом не принята как законченный строительный объект, соответствующие акты промежуточной приемки (освидетельствования) ответственных конструкций не подписаны ответчиком и истцу не переданы.

Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) от 26.12.2006 года № 1128 утверждены Требования РД-11-02-2006, предъявляемые к составу и порядку ведения исполнительной документации при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства и требования, предъявляемые к актам освидетельствования работ, конструкций, участков сетей инженерно-технического обеспечения.

В соответствии с п. 5.4 требований Ростехнадзора строительные конструкции подлежат освидетельствованию, а результаты освидетельствования оформляются актами освидетельствования ответственных конструкций по форме акта, утвержденного Приказом Ростехнадзора от 26.12.2006г. № 1128.

Кроме того, согласно п. 1.22 СНиП 3.03.01-87 «Несущие и ограждающие конструкции», утвержденных постановлением Госстроя СССР от 04.12.1987г. № 280, производственный контроль качества строительно-монтажных работ следует осуществлять в соответствии со СНиП 3.01.01-85, а при приемочном контроле должна быть представлена следующая документация:

- исполнительные чертежи с внесенными (при их наличии) отступлениями, допущенными предприятием - изготовителем конструкций, а также монтажной организацией, согласованными с проектными организациями - разработчиками чертежей, и документы об их согласовании;

- заводские технические паспорта на стальные, железобетонные и деревянные конструкции;

- документы (сертификаты, паспорта), удостоверяющие качество материалов, примененных при производстве строительно-монтажных работ;

- акты освидетельствования скрытых работ;

- акты промежуточной приемки ответственных конструкций;

- исполнительные геодезические схемы положения конструкций;

- журналы работ;

- документы о контроле качества сварных соединений;

- акты испытания конструкций (если испытания предусмотрены дополнительными правилами настоящих норм и правил или рабочими чертежами);

- другие документы, указанные в дополнительных правилах или рабочих чертежах.

Пунктом 1 приложения № 1 к СНиП 3.02.01-87, утвержденных постановлением Госстроя ССР от 04.12.1987г. № 280 «Земляные сооружения, основания и фундаменты» при завершении строительства объекта или его этапов осуществляется приемочный контроль и по его результатам принимается документированное решение о пригодности объекта контроля к эксплуатации или выполнению последующих работ.

Производство работ в соответствии с перечисленными выше положениями СНиП предусмотрено проектной и рабочей документацией по договору.

Для оформления и подписания соответствующего акта освидетельствования указанной конструкции, в том числе акта промежуточной приемки необходимо иметь оригиналы заключений по фактической прочности конструкций обвязочной балки «стены в грунте» и устройства «стены в грунте», однако документы ответчик истцу не передал.

В соответствии с п. 13.1 договора с момента начала производства работ до завершения строительства объекта генподрядчик ведет в соответствующей части и обеспечивает ведение привлеченными им лицами общего и специальных журналов работ (форма КС-6), а также журнала учета выполненных работ (форма КС-6а). Ведение данных журналов должно осуществляться генподрядчиком в соответствии с постановлениями Госкомстата РФ от 30.10.1997г. № 71а и от 11.11.1999г. № 100.

Согласно п. 13.6 договора по окончании работ генподрядчик обязан вернуть журналы застройщику по соответствующему акту приема-передачи документации.

Как судом уже указывалось выше определением от 24.09.2012г. судом был принят частичный отказ истца - ЗАО «Международный центр девелопмент» от иска к ответчику ООО «СтройСервис» об обязанности передать документацию по Договору генерального подряда от 09.11.2010 г. № 003-ГП, в части обязанности ответчика передать истцу следующую документацию:

- Общий и специальные журналы работ, оформленный по формам КС-6 и КС-6а за период с 09.11.2010 года по сентябрь 2011 года;

- Акты промежуточной приемки (освидетельствования) ответственных конструкций, в том числе по конструкции «стена в грунте», по строительству Многофункционального комплекса с помещениями временного проживания (апартаментами), расположенного по адресу: г. Москва. ЗАО, ул. Кульнева д. 4;

- Заключения по фактической прочности конструкций обвязочной балки «стены в грунте» и устройства «стены в грунте» на указанном строительном Объекте, в связи с тем, что указанные документы были переданы ответчиком в добровольном порядке.

Производство по настоящему делу в указанной части было прекращено.

Кроме того, решением арбитражного суда г. Москвы по делу №А40-134075/11-63-1099 установлено, что 09 ноября 2010 года между ЗАО "МЕЖДУНАРОДНЫЙ ЦЕНТР ДЕВЕЛОПМЕНТ" (застройщик, ответчик) и ООО "СтройСервис" (генеральный подрядчик, истец) был заключен договор № 003-ГП.

В период действия договора с ноября 2010 года по 31.07.2011 года сторонами были подписаны Акты приемки выполненных работ и соответствующие справки о стоимости выполненных работ и затрат по формам КС-2, КС-3 на сумму 113 259 880 руб. 25 коп.

Работы в указанной сумме оплачены ответчиком (истцом по настоящему делу) в полном объеме, что подтверждается имеющимися в материалах дела платежными поручениями за период с 16.12.2010 года по 12.09.2011 года, в том числе стоимость фактических затрат и издержек по содержанию строительной площадки в размере 4.356.149 руб. 24 коп., что не оспаривается сторонами.

Уведомлением от 13.06.2011 ответчик (истец по настоящему делу) сообщил истцу об одностороннем отказе от исполнения договора, просил подготовить и передать по акту результаты незавершенных работ, всю документацию, материалы и оборудование, в том числе от субподрядных организаций, связанную с выполнением работ по договору, определить неоплаченную стоимость фактически выполненных

работ и надлежащим образом согласованных работ генподрядчика, в том числе стоимость фактически оказанных генподрядных услуг.

Указанное уведомление получено истцом 12.08.2011г., в связи, с чем договор считается расторгнутым с 12.09.2011г.

Письмами от 02.11.2011 исх. № 0111/010, от 14.11.2011 исх. № 367-2011, 23.11.2011 исх. № 2511/01 ответчик уведомил истца о замечаниях и недостатках по представленным документам и о необходимости предоставления исправленной и недостающей исполнительной документации.

Доказательств выполнения требований по передаче исполнительной и иной документации в нарушение ст. 726 Гражданского кодекса Российской Федерации не представлено.

Исходя из всего вышеизложенного, суд считает заявленные требования обоснованными, законными и подлежащими удовлетворению в полном объеме, с учетом частичного прекращения производства по делу.

В соответствии со ст. ст. 309-310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, односторонний отказ сторон от исполнения обязательств по договору не допускается.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ государственная пошлина относится на ответчика в сумме 2 000руб., в остальной части подлежит возврату истцу из федерального бюджета, в связи с частичным отказом от заявленных требований.

С учетом изложенного, на основании ст. ст. 309, 310, 314, 702, 709, 711, 726 ГК РФ и руководствуясь ст. ст. 110, 167-171 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Обязать ООО «СтройСервис» (ОГРН 1087746521829, ИНН 7714737804, дата регистрации 16.04.2008 г., 125284, г. Москва, ул. Беговая, 4, стр. 1) передать ЗАО «Международный центр девелопмент» (ОГРН 1027700270476, ИНН 7704233082, дата регистрации 31.10.2001г., 119590, г. Москва, ул. Минская, 1Г, 9) следующую документацию по договору генерального подряда от 09.11.2010г. № 003-ГП:

- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «насып+супесь» № 013165 Серии ПГ-113 сроком действия с 02.09.2011г. по 31.12.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 76.066.847 м³;

- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «насып.замусорен» № 013164 Серии ПГ-113 сроком действия с 25.08.2011г. по 28.09.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 1. 660 м³;

- Разрешение на перевозку грунта в г. Москве категории «нс.зам+суп+бент» № 013170 Серии ПГ-113 сроком действия с 29.08.2011г. по 28.09.2011г. с отметками отправителя, получателя и ОАО «Интус» о перевозке груза в объеме 1.904 м³.

Взыскать с ООО «СтройСервис» (ОГРН 1087746521829, ИНН 7714737804, дата регистрации 16.04.2008 г., 125284, г. Москва, ул. Беговая, 4, стр. 1) в пользу ЗАО «Международный центр девелопмент» (ОГРН 1027700270476, ИНН 7704233082, дата регистрации 31.10.2001г., 119590, г. Москва, ул. Минская, 1Г, 9) 2 000руб. – расходов по оплате государственной пошлины.

Возвратить ЗАО «Международный центр девелопмент» (ОГРН 1027700270476, ИНН 7704233082, дата регистрации 31.10.2001г., 119590, г. Москва, ул. Минская, 1Г, 9) из дохода федерального бюджета РФ 2 000руб. уплаченной при обращении с иском государственной пошлины, согласно платежному поручению № 752 от 14.05.2012г. на сумму 4 000руб., в связи с частичным прекращением производства по делу.

Решение может быть обжаловано лицами, участвующими в деле, в Девятый арбитражный апелляционный суд в месячный срок с даты его принятия.

СУДЬЯ:

О.В. Лихачева

