

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

именем Российской Федерации

решение

**23 сентября 2013 г.****Дело № А40-40548/11****126-325****Резолютивная часть решения объявлена****22.08.2013 г.****Решение в полном объеме изготовлено****23.09.2013 г.**

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

председательствующего судьи Семеновой Е. В. (шифр судьи **126-325**)

протокол судебного заседания вел помощник судьи Менкеева Е. П.,

**рассмотрев в судебном заседании дело по иску ООО «АГ Строитель»**

к ООО «ТехМетод»

о взыскании 6 147 791 руб.

в судебное заседание явились:**от истца:** извещен, не явился**от ответчика:** Ореховский С.А. по дов. б/н от 14.11.2012г.**УСТАНОВИЛ:**

Иск заявлен о взыскании основного долга по договору № 409/ЗТ-Т от 30.04.2008 г. в размере 5 116 527 руб. 00 коп., процентов за пользование чужими денежными средствами в размере 1 031 264 руб. 00 коп.

Требования заявлены на основании ст. ст. 702, 709, 711, 720, 740, 743, 746, 753, 395 ГК РФ, ст. ст. 125-126 АПК РФ.

Ответчик против удовлетворения исковых требований возражал по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление.

Суд, рассмотрев материалы дела, выслушав доводы представителя ответчика, оценив представленные доказательства, считает, что исковые требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям

Как усматривается из материалов дела, между сторонами заключен договора подряда от 30.04.2008 № 409/ЗТ-Т.

Истец указал, что им выполнен ряд работ, которые не оплачены ответчиком. Подтверждая свои доводы, истец предоставил суду акты по форме КС-2 с перечнем выполненных работ.

Однако, пункт 2.1. договора содержит состав работ подлежащих выполнению. После приведенной таблицы с составом работ договор содержит следующее условие «Прочие работы - точная сумма будет установлена по фактически произведенным работам подписанными представителями Заказчика и Подрядчика, по соответствующим сметам. Эти работы будут выполняться на основании соответствующих дополнительных соглашений, подписываемых по мере возникновения и производства соответствующих работ.»

Акты выполненных работ содержат работы, не предусмотренные договором, а именно:

- согласно КС-2 № 1 от 22.08.2008 г. :

1. Разработка грунта вручную, указана в КС-2 (примечание: стоимость за ед. по дог – 50., стоимость за ед. по КС – 500)

2. Устройство песчано-щебеночной подушки толщиной 20см, указано в КС-2, в договоре указано как устройство песчано-щебеночной подушки толщиной 10см. (примечание: превышение толщины в 2 раза.)

3. Планировка площади песчано-щебеночной подушки., указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Устройство подушки из холодной асфальтовой крошки толщиной 15см., указано в КС-2, в договоре указано как устройство подушки из холодной асфальтовой крошки толщиной 10см. (примечание: превышение толщины в 1, 5 раза.)

5. Планировка площади подушки из холодной асфальтовой крошки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

6. Устройство песчано-щебеночной подушки толщиной 15см, указано в КС-2, в договоре указано как Устройство песчано-щебеночной подушки толщиной 10см (примечание: превышение толщины в 1,5 раза.)

7. Планировка площади песчано-щебеночной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 374 052,47 руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму 38 598 руб.

Превышение объемов работ на сумму: 131 467,95руб.

Итого переплата составляет: 170 065,95руб.

- согласно КС-2 № 2 от 26.08.2008 г. :

1. Устройство прослойки из нетканого синтетического материала (НСМ) в земляном полотне сплошной, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 29 728,50руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 25 781,74руб.

Итого переплата составляет: 25 781,74руб.

- согласно КС-2 № 3 от 25.08.2008 г. :

1. Засыпка вручную траншей, пазух котлованов и ям группа грунтов, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов без внесений растительной зелени вручную, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 166 747,13руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 166 747,13руб.

Итого переплата составляет: 166 747,13руб.

- согласно КС-2 № 4 от 26.08.2008 г. :

1. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов с внесением растительной зелени слоем 15 см вручную, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов на каждые 5 см изменения толщины слоя добавлять или исключать, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Засыпка вручную траншей, пазух котлованов и ям группа грунтов, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 158 056,32руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 158 056,32руб.

Итого переплата составляет: 158 056,32руб.

- согласно КС-2 № 5 от 26.08.2008 г. :

1. Устройство прослойки из нетканого синтетического материала (НСМ) в земляном полотне сплошной, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Оклеенная горизонтальная гидроизоляция стен, фундаментов в 1 слой, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Устройство бетонной подготовки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов с внесением растительной зелени слоем 15 см вручную, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

5. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов на каждые 5 см изменения толщины слоя добавлять или исключать, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

6. Устройство прослойки из нетканого синтетического материала (НСМ) в земляном полотне сплошной указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

7. Приготовление цементных растворов вручную, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 299 997,88руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 299 997,88руб.

Итого переплата составляет: 299 997,88руб.

- согласно КС-2 № 6 от 26.08.2008 г. :

1. Разработка фундаментов железобетонных, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Оклеенная горизонтальная гидроизоляция стен, фундаментов в 1 слой указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Устройство бетонной подготовки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газонов с внесением растительной зелени слоем 15 см. вручную, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 196 050,73руб.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 196 050,73руб.

Итого переплата составляет: 196 050,73руб.

- согласно КС-2 № 7 от 12.09.2008 г. :

1. Вертикальная планировка земляного корыта указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Устройство щебеночной подушки толщиной 15 см. (примечание: Превышение толщины на 1, 5 раза)

3. Вертикальная планировка площади щебеночной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Устройство песчаной подушки толщиной 10 см. (примечание: Превышение толщины в 2 раза)

5. Вертикальная планировка площади песчаной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

6. Вертикальная планировка площади цемента-песчаной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

7. Монтаж подсистемы и керамогранита, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 453 075,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 69 440руб.

Превышение объемов работ на сумму: 17 589,00руб.

Итого переплата составляет: 87 029,00руб.

- согласно КС-2 № 8 от 12.09.2008 г. :

1. Вертикальная планировка земляного корыта, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Вертикальная планировка площади песчаной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен

3. Устройство песчаной подушки толщиной 20см.(примечание: превышение толщины в 2 раза)

4. Вертикальная планировка площади щебеночной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен

5. Укладка мелкозернистого асфальтобетона толщ 12см, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 244 072,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 177

332,00руб.

Превышение объемов работ на сумму: 17 589,00руб.

Итого переплата составляет 198 652 руб.

- согласно КС-2 № 9 от 15.09.2008 г. :

1. Вертикальная планировка земляного корыта указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 752 388,00,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 12 800,00руб.

Итого переплата составляет: 12 800,00руб.

- согласно КС-2 № 10 от 15.09.2008 г. :

1. Устройство водоприемных лотков указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Вертикальная планировка земляного корыта указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Устройство щебеночной подушки толщиной 20см. (примечание: превышение толщины в 2 раза).

4. Вертикальная планировка площади щебеночной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

5. Устройство песчаной подушки толщиной 15см. (примечание: превышение толщины в 2 раза).

6. Вертикальная планировка площади песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

7. Вертикальная планировка площади цементно-песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 309 540,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 218 080,00руб.

Превышение объемов работ на сумму: 14 215,40руб.

Итого переплата составляет: 232 295,40руб.

- согласно КС-2 № 11 от 15.09.2008 г. :

1. Устройство песчаной подушки толщиной 15см. (Превышение толщины в 1,5 раза.)

2. Вертикальная планировка площади песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Вертикальная планировка площади подушки из асфальтовой крошки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Укладка мелкозернистого асфальтобетона толщ 20см указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 79 520,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 51 680,00руб.

Превышение объемов работ на сумму :237,90руб.

Итого переплата составляет: 51 917,90руб

- согласно КС-2 № 12 от 01.10.2008 г. :

1. Разборка асфальтобетонного покрытия ручным способом толщ. До 25см.указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Устройство водоприемных лотков указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

3. Вертикальная планировка земляного корыта указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Устройство щебеночной подушки толщиной 20см (Превышение толщины в 2 раза.)

5. Вертикальная планировка площади щебеночной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

6. Вертикальная планировка площади песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

7. Вертикальная планировка площади цементно-песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 2 823 791,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 739 740,00руб.

Превышение объемов работ на сумму:271 420,00руб.

Итого переплата составляет: 1 011 160,00руб.

- согласно КС-2 № 13 от 02.10.2008 г. :

1. Разборка асфальтобетонного покрытия ручным способом толщ. До 15см. указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

2. Разработка грунта ручным способом до 40см (Превышение толщины в 2 раза.)

3. Вертикальная планировка земляного корыта, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

4. Устройство щебеночной подушки толщиной 25см (Превышение толщины в 2, 5 раза.)

5. Вертикальная планировка площади щебеночной подушки, указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

6. Вертикальная планировка площади песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

7. Вертикальная планировка площади цементно-песчаной подушки указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

8. Устройство водоприемных лотков указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

9. Устройство водоприемных лотков указано в КС-2, в договоре данный вид работ не предусмотрен.

Начислено по акту 2 229 508,00.

Выполненные работы, не предусмотренные договором на сумму: 355 960,00руб.

Превышение объемов работ на сумму:307 292,7руб.

Итого переплата составляет: 663 252,7руб.

Таким образом, стоимость работ, не предусмотренных условиями договора составляет 3 237 806,75руб.

Пунктом 2.3. Договора установлено, что если возникла необходимость в проведении дополнительных работ, не оговоренных в договоре подрядчик обязан своевременно проинформировать об этом заказчика и согласовать объемы, сроки и стоимость работ с заказчиком путем заключения дополнительного соглашения.

Каких-либо соглашение на производство дополнительных работ между истцом и ответчиком не подписывалось, поэтому работы не предусмотренные условиями договора оплате не подлежат.

Кроме того, пунктом 2.1. договора определена стоимость работ по договору, которая составляет 5 242 150,00руб. Договор также содержит условия о том, что точная сумма будет установлена по фактически произведенным работам..

В исковом заявлении истец указывает, что работы им выполнены на общую сумму 8 116 527,00руб. указанная сумма значительно превышает определенную в договоре стоимость работ.

Согласно ст. 709 ГК РФ стоимость работ является существенным условием договора и может быть изменена по соглашению сторон. При существенном возрастании стоимости материалов и работ подрядчик вправе требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика следует расторжение договора в соответствии со ст. 451 ГК РФ.

ООО «ТехМетод» соглашение по увеличению стоимости работ не подписывало, обязательств по оплате дополнительных работ на себя не принимало, поэтому у истца отсутствуют основания требовать оплату работ, превышающую стоимость, указанную в договоре.

Учитывая изложенное, суд приходит к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения исковых требований с отнесением расходов по госпошлине на истца в порядке ст.110 АПК РФ.



Руководствуясь ст.ст. 11, 12, 307, 309,310, 779, 781 ГК РФ и ст.ст. 65, 70, 75, 110, 156, 170-176 АПК РФ, суд

**РЕШИЛ:**

В удовлетворении исковых требований Общества с ограниченной ответственностью «АГ Строитель» отказать.

Взыскать с Общества с ограниченной ответственностью «АГ Строитель» в доход федерального бюджета госпошлину в размере 53 738 (Пятьдесят три тысячи семьсот тридцать восемь) руб. 96 коп.

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

Судья:

Е.В.Семенова