В Арбитражный суд Омской области

Истец: ООО "К"
местонахождение: \_\_\_\_\_

Ответчик: ОАО "П"
местонахождение: \_\_\_\_\_

Цена иска: 1 836 827 рублей, 10 копеек

**Исковое заявление
о взыскании задолженности по договору субподряда,
процентов за пользование чужими денежными средствами по 395 ГК РФ**

1 июля 2008г. между обществом с ограниченной ответственностью "К" (Далее - ООО "К") и открытым акционерным обществом "П" (далее - ОАО "П") заключен договор № 2 на выполнение субподрядных работ.

Согласно пункту 1.1. указанного Договора, "предметом договора является кладка Субподрядчиком кирпичных перегородок, кладка наружных стен из блоков Сибит, кладка перегородок из пеноблоков, армирование кладки стен из пеноблоков, монтаж ступеней по готовому основанию на втором подъезде дома № \_\_, в Кировском АО, г. Омска в объемах, в сроки и по стоимости, согласованных сторонами".

Согласно пункту 1.2. Договора, "при исполнении настоящего договора стороны руководствуются условиями настоящего договора, технической документацией, заданиями Генподрядчика".

В пункте 2.1.2. Договора указано, что "договорная цена или калькуляция оформляется Приложением к договору, является его неотъемлемой частью и обязательно согласовывается с Заказчиком".

В силу части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными условиями являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договора данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Из пункта 1 статьи 740 ГК РФ следует, что 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.

На основании пункта 1 статьи 743 ГК РФ, подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. На основании пункта 2 статьи 743 ГК РФ, договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Таким образом, существенными условиями договора строительного подряда являются предмет договора (условия о содержании и объеме работ), начальный и конечный сроки выполнения работ, стоимость работ.

Как видно, договор № 2 от 1 июля 2008г. не позволяет определить предмет договора – стороны не согласовали объем, содержание работ (отсутствует техническая документация). Смета, определяющая цену работ, в соответствии с п.п. 1.1., 2.1.2. Договора, п. 1 статьи 743 ГК РФ также сторонами не согласовывалась.

Таким образом, договор № 2 от 1 июля 2008г. не является заключенным.

Вместе с тем, незаключение договора подряда при условии фактического выполнения работ, подписания ответчиком актов формы КС-2, КС-3 и принятия результатов выполненных работ, свидетельствующих о потребительской ценности для ОАО "П" результата этих работ и желании им воспользоваться, не освобождает ответчика от исполнения обязанности по оплате выполненных для него работ.

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

Согласно п. 1 ст. 1104 ГК РФ имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре.

Пунктом 1 ст. 1105 ГК РФ установлено, что в случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

Согласно п. 2 статьи 1107 ГК РФ на сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (статья 395) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Поскольку при отсутствии между сторонами обязательства имеет место факт неосновательного обогащения на стороне заказчика, принявшего результаты труда подрядчика, подлежат применению указанные выше нормы.

Президиум ВАС РФ в п. 6 Информационного письма от 25.11.2008 N 127 указал, что если договор подряда является незаключенным ввиду отсутствия согласованных сторонами его существенных условий, то взысканию с заказчика подлежит стоимость выполненных работ и проценты за пользование чужими денежными средствами по правилам о неосновательном обогащении.

Ответчик узнал о факте неосновательного обогащения в момент подписания актов о приемке выполненных работ (в этот же день ответчику выставлялись счета-фактуры на оплату работ по актам КС-2).

С июля 2008г. по ноябрь 2008г. включительно, истцом ООО "К" были выполнены принятые ответчиком ОАО "П" работы на общую сумму 2 686 052,50 рублей, что подтверждается актами о приемке выполненных работ (КС-2), справками о стоимости выполненных работ (КС-3). Однако, ответчик частично погасил задолженность на общую сумму 950 000 рублей, что подтверждается платежными поручениями. Таким образом, взысканию в качестве неосновательного обогащения подлежит сумма в размере 1 736 052, 50 (один миллион семьсот тридцать шесть тысяч пятьдесят два) рубля, 50 копеек (2 686 052,50 – 950 000).

В соответствии с п. 1 статьи 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Согласно Указанию ЦБ РФ от 04.06.2009 № 2247-У "О размере ставки рефинансирования Банка России", учетная ставка банковского процента равна 11,5 процентов годовых **\***.

Согласно расчету взыскиваемой суммы (приложение), взысканию в качестве неосновательного обогащения подлежит сумма в размере 1 736 052, 50 (один миллион семьсот тридцать шесть тысяч пятьдесят два) рубля, 50 копеек (2 686 052,50 – 950 000).

Проценты за пользование чужими денежными средствами составляют на 20.06.2009г. – 100 774,66 рублей (21 876,63 + 45 280,73 + 33 617,30)

В связи с вышеизложенным, в соответствии со ст.ст. 395, 432, 740, 743, 1102, 1107 ГК РФ, ст.ст. 27, 106, 110, 125, 126 АПК РФ, прошу суд:

1. Взыскать с открытого акционерного общества "П" в пользу общества с ограниченной ответственностью "К" 1 736 052 рублей неосновательного обогащения, составляющих стоимость выполненных работ за период с 01.07.2008г. по 1 декабря 2008г.;

2. Взыскать с открытого акционерного общества "П" в пользу общества с ограниченной ответственностью "К" 100 774,66 рублей процентов за пользование чужими денежными средствами в период с 1 октября 2008г. по 20 июня 2009г.;

3. Указать в решении на то, что проценты за пользование чужими денежными средствами подлежат начислению по день фактической уплаты долга открытым акционерным обществом "П".

Приложение:
1. копия счета-фактуры № \_\_ от "\_\_" июля 2008г.
2. копия счета-фактуры № \_\_ от "\_\_" августа 2008г.
3. копия счета-фактуры № \_\_
4. копия счета-фактуры № \_\_
5. копия счета-фактуры № \_\_
6. копия счета-фактуры № \_\_
7. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
8. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
9. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
10. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
11. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
12. копия справки о стоимости выполненных работ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
13. копия акта о приемке выполненных работ за июль 2008г. (КС-2) от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
14. копия акта о приемке выполненных работ за август 2008г. (КС-2) от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
15. копия акта о приемке выполненных работ за \_\_\_;
16. копия акта о приемке выполненных работ за \_\_\_;
17. копия платежного поручения № \_\_ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
18. копия платежного поручения № \_\_ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
19. копия платежного поручения № \_\_ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
20. доверенность представителя от "\_\_" июня 2009г.;
21. расчет взыскиваемой суммы;
22. квитанция о направлении копии искового заявления ответчику;
23. ходатайство об отсрочке уплаты госпошлины в суд
24. копия договора № 2 на выполнение субподрядных работ от "\_\_" июля \_\_г.
25. копия Устава ООО "К";
26. копия протокола общего собрания ООО "К" от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.;
27. копия выписки из ЕГРЮЛ от "\_\_" \_\_\_\_ \_\_г.

Подпись \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ / \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_/ ФИО