

**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****г. Москва****10 июля 2013 г.****Дело № А40-44874/2013**

Резолютивная часть решения объявлена 03.07.2013.

Решение в полном объеме изготовлено 10.07.2013.

Арбитражный суд в составе:

Судьи А.А. Архипова (единолично) (шифр судьи 46-425)

при ведении протокола судебного заседания секретарем К.А. Ополейчук,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело № А40-44874/13

по иску федерального бюджетного учреждения "Санаторий "Вороново" Министерства экономического развития Российской Федерации" (ОГРН 1025007514564, ИНН 5074001505, дата гос.рег. 05.05.1992, юр.адрес: 142160, Город Москва, Село Вороново)

к АКБ "Мострансбанк" ОАО (ОГРН 1027739075407, ИНН 7718137822, дата гос.рег. 25.01.1999, юр.адрес: 111033, Город Москва, Улица Волочаевская, 9,9)

третье лицо: ООО "Сальвия" (ОГРН 1123702006262, ИНН 3702668161, дата гос.рег. 01.03.2012, юр.адрес: 153000, Область Ивановская, Город Иваново, улица Богдана Хмельницкого, 7, кв.1)

о взыскании задолженности в размере 2 533 933 руб. 33 коп.

с участием:

от истца Маркелов Ф.В. по доверенности,

от ответчика: Бакуменко Ю.М. по доверенности от 14.11.2011 № 7190,

от третьего лица: не явилось, извещено,

УСТАНОВИЛ:

Федеральное бюджетное учреждение "Санаторий "Вороново" Министерства экономического развития Российской Федерации" обратился с иском к АКБ "Мострансбанк" ОАО, третье лицо ООО "Сальвия", о взыскании 2 575 623 руб. 13 коп. задолженности, из которых 2 466 360 руб. 00 коп. – основной долг, 109 263 руб. 13 коп. – проценты за пользование чужими денежными средствами, на основании банковской гарантии от 23.10.2012. Требования заявлены с учетом уточнения в порядке ст. 49 АПК РФ.

В обоснование исковых требований истец ссылается на невыполнение ответчиком (гарантом) обязательств по банковской гарантии.

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

Третье лицо, извещенное о дате, времени и месте проведения судебного заседания в соответствии со ст.ст. 121, 122 АПК РФ надлежащим образом, в суд не явилось. Дело рассмотрено без участия третьего лица, в порядке ст.ст. 123, 156 АПК РФ по материалам дела.

Рассмотрев исковое заявление, исследовав доказательства по делу, заслушав представителей истца и ответчика, арбитражный суд находит искиваемые требования подлежащими удовлетворению.

Между Федеральным бюджетным учреждением "Санаторий "Вороново" Министерства экономического развития Российской Федерации" (Заказчик) и ООО "Сальвия" третьим лицом (Подрядчик) был заключен гражданско-правовой договор от 30.10.2012 № 47-ЭА, согласно условиям которого Подрядчик обязуется изготовить Заказчику изделия гардинно-тюлевые, карнизные конструкции и покрывала кроватные для интерьеров номеров в принадлежащем заказчику корпусе №1.

Цена работ составляет 8 097 882 руб. 00 коп., в т.ч. НДС 1 235 270 руб. 14 коп. (п. 5.1 договора).

Подрядчик обязуется не позднее 01.12.2012 завершить работы. Начало работ на объекте не позднее 10 дней со дня заключения договора (п. 2.1 договора).

В качестве обеспечения исполнения обязательств ООО "Сальвия" по договору от 30.10.2012 № 47-ЭА АКБ развития предприятия пассажирского транспорта г. Москвы «Мострансбанк» (ОАО) (Гарант) была выдана банковская гарантия от 23.10.2012.

Согласно п. 1.1 банковской гарантии АКБ "Мострансбанк" ОАО (гарант) безотзывно гарантирует и обязуется уплатить Федеральному бюджетному учреждению "Санаторий "Вороново" Министерства экономического развития Российской Федерации" (Бенефициар) по его первому требованию сумму в пределах 2 466 360 руб. 00 коп., в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ООО "Сальвия" (Принципал) своих обязательств по гражданско-правовому договору от 30.10.2012 № 47-ЭА.

Пунктом 1.4 банковской гарантии предусмотрено, что банковская гарантия является безотзывной, вступает в силу с момента подписания гражданско-правового договора от 30.10.2012 № 47-ЭА и действует до 20.12.2013.

Согласно п. 2.5 банковской гарантии обязательство Гаранта по выплате суммы гарантии считается исполненным надлежащим образом с даты зачисления денежных средств на счет Бенефициара.

Гарант отказывает в удовлетворении требований Бенефициара, если заявление с требованиями платежа по гарантии будет предоставлено Гаранту по окончании срока действия гарантии (п. 3.1 банковской гарантии).

Судом установлено что обязательства, вытекающие из гражданско-правового договора от 30.10.2012 № 47-ЭА не были исполнены ООО "Сальвия" надлежащим образом в срок, установленный п. 2.1 договора – до 01.12.2012.

Истец 04.12.2012 передал требование о выплате 2 466 360 руб. 00 коп. по банковской гарантии от 23.10.2012 в связи с ненадлежащим исполнением ООО "Сальвия" обязательств по договору, которое оставлено без ответа.

В соответствии со ст.ст. 309, 310 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, при этом, односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий не допускаются.

Согласно ст. 368 ГК РФ в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Суд считает, что требование бенефициара, а также приложенные к требованию документы соответствовали условиям банковской гарантии и, следовательно, оснований для отказа гаранта от исполнения своих обязательств по банковской гарантии не имелось, в связи с чем, требование истца по выплате денежной суммы в размере 2 466 360 руб. 00 коп. является правомерным и обоснованным.

Согласно ст. 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате подлежат уплате проценты на сумму этих средств, размер которых определяется учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного

обязательства или его соответствующей части. 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.

Согласно расчету истца, проверенного судом, размер процентов пользование чужими денежными средствами составил 109 263 руб. 13 коп.

Поскольку ответчиком в сроки, предусмотренные банковской гарантией, обязательства перед истцом не исполнены, то истцом правомерно заявлено требование о взыскании с ответчика процентов за пользование чужими денежными средствами в указанном размере.

Доводы ответчика, изложенные в отзыве на исковое заявление, отклоняются судом как необоснованные по следующим основаниям.

Истец к требованию о выплате суммы банковской гарантии приложил подлинник банковской гарантии, что ответчиком признается. Ответчик заявил о фальсификации банковской гарантии и ходатайствовал о проведении почерковедческой экспертизы.

Суд обязал ответчика совершить все необходимые действия для проведения экспертизы, в том числе представить подлинник банковской гарантии. Поскольку позиция ответчика была сформирована к предварительному судебному заседанию, состоявшемуся 29.05.2013, и суд неоднократно откладывал судебное разбирательство с целью назначения экспертизы, у ответчика было достаточно времени для представления документа. Кроме того, подлинник банковской гарантии был истребован определениями от 17.06.2013 и 25.06.2013, которые ответчиком исполнены не были. Доказательств отсутствия документа у банка суду не представлено. Таким образом, ответчиком документов в обоснование заявления о фальсификации доказательства и необходимости проведения экспертизы суду не представлено.

Вместе с тем в ходе рассмотрения дела истцом представлены доказательства, достаточные для их оценки и удовлетворения исковых требований, а именно представлена копия банковской гарантии, наличие которой ответчиком признается, копия информационного письма от 31.10.2012 № 00-3941, направленного по факсу с телефонного номера банка, подтверждающие факт выдачи банком банковской гарантии. Оба документа подписаны председателем Правления АКБ «Бострансбанк» ОАО С.А. Захариковым.

В соответствии с ч. 1 ст. 82 АПК РФ для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, арбитражный суд назначает экспертизу по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле.

Данная норма не носит императивного характера, а предусматривает рассмотрение ходатайства и принятие судом решения об удовлетворении либо отклонении ходатайства.

Следует также отметить, что правовое значение заключения экспертизы определено законом в качестве доказательства, которое не имеет заранее установленной силы, не носит обязательного характера и в силу ст. 71 АПК РФ подлежит оценке судом наравне с другими представленными доказательствами.

Необходимо также отметить, что согласно ч. 5 ст. 159 арбитражный суд вправе отказать в удовлетворении заявления или ходатайства в случае, если они не были своевременно поданы лицом, участвующим в деле, вследствие злоупотребления своим процессуальным правом и явно направлены на срыв судебного заседания, затягивание судебного процесса, воспрепятствование рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта, за исключением случая, если заявитель не имел возможности подать такое заявление или такое ходатайство ранее по объективным причинам.

Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ст.65 АПК РФ). Лица,

участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий (ч.2 ст.9 АПК РФ).

Расходы по госпошлине по иску распределяются в порядке ст.110 АПК РФ.

Исходя из изложенного, на основании ст.ст. 309, 310, 369, 374, 377, 395 ГК РФ, руководствуясь ст.ст. 49, 110, 112, 156, 180, 181 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л:

Взыскать с АКБ "Мострансбанк" ОАО (ОГРН 1027739075407, ИНН 7718137822, дата гос.рег. 25.01.1999, юр.адрес: 111033,Город Москва, Улица Волочаевская,9,9) в пользу федерального бюджетного учреждения "Санаторий "Вороново" Министерства экономического развития Российской Федерации" (ОГРН 1025007514564, ИНН 5074001505, дата гос.рег. 05.05.1992, юр.адрес: 142160,Город Москва, Село Вороново) 2 575 623 (два миллиона пятьсот семьдесят пять тысяч шестьсот двадцать три) руб. 13 коп. задолженности, из которых 2 466 360 руб. 00 коп. – основной долг, 109 263 руб. 13 коп. – проценты за пользование чужими денежными средствами, а также расходы по государственной пошлине в размере 35 669 (тридцать пять тысяч шестьсот шестьдесят девять) руб. 67 коп.

Взыскать с АКБ "Мострансбанк" ОАО (ОГРН 1027739075407, ИНН 7718137822, дата гос.рег. 25.01.1999, юр.адрес: 111033,Город Москва, Улица Волочаевская,9,9) в федеральный бюджет Российской Федерации государственную пошлину в размере 208 (двести восемь) руб. 45 коп.

Возвратить АКБ "Мострансбанк" ОАО (ОГРН 1027739075407, ИНН 7718137822, дата гос.рег. 25.01.1999, юр.адрес: 111033,Город Москва, Улица Волочаевская,9,9) с депозитного счета Арбитражного суда города Москвы 20 000 (двадцать тысяч) руб. 00 коп., перечисленные платежным поручением от 21.06.2013 № 1432.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

А.А. Архипов