



14020009808534

142262_27104102

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115225, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**

г. Москва

Дело № А40-87039/20-117-523

19 ноября 2020 года

Резолютивная часть решения объявлена 22 октября 2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 19 ноября 2020 года.

Арбитражный суд города Москвы в составе судьи Большебратской Е.А. при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Равиловой А.Р., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску

публичного акционерного общества "Мобильные Телесистемы" (109147, город Москва, улица Марксистская, 4, ОГРН: 1027700149124, Дата присвоения ОГРН: 22.08.2002, ИНН: 7740000076)

к 1. обществу с ограниченной ответственностью "ДЭНИ КОЛЛ" (350000, край Краснодарский, город Краснодар, улица им. Фрунзе, дом 163, офис 301, ОГРН: 1144345040883, Дата присвоения ОГРН: 26.12.2014, ИНН: 4345404971)

2. акционерному обществу "ДЭНИКОМ" (350000, Край Краснодарский, город Краснодар, улица Им. Фрунзе, дом 163, офис 307, ОГРН: 1182375045203, Дата присвоения ОГРН: 04.06.2018, ИНН: 2310207841)

о взыскании 383 864 323 руб. 88 коп.

при участии: согласно протоколу;

установил:

ПАО "Мобильные Телесистемы" обратилось в Арбитражный суд города Москвы с исковым заявлением о взыскании солидарно с ООО "ДЭНИ КОЛЛ", АО "ДЭНИКОМ" суммы 383 864 323 руб. 88 коп., в том числе, 347 646 925 руб. 21 коп. – задолженность по оплате уступленных прав требования по соглашению от 01.12.2017 № D170384602 за ноябрь 2019 года и 36 217 398 руб. 67 коп. – неустойка, начисленная за нарушение обязательств по оплате с 15.01.2020 по 21.04.2020.

Представитель истца на удовлетворении исковых требований настаивает в полном объеме по основаниям, изложенным в иске и приобщенным к материалам дела объяснениям правовой позиции в порядке ст. 81 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Представителем ООО "ДЭНИ КОЛЛ", в свою очередь, заявлено ходатайство о назначении судебной бухгалтерской экспертизы, полагая, что выставленные истцом объемы трафика ориентировочно завышены на 20 %. Также, заявил о применении положений ст. 333 ГК РФ к заявленным истцом санкциям.

Суд, рассмотрев ходатайство ООО "ДЭНИ КОЛЛ", с учетом мнения представителя истца, считает его не подлежащим удовлетворению как не соотносимого с предметом заявленных в иске требований и в условиях отсутствия прямого их оспаривания.

АО «ДЭНИКОМ» в судебное заседание не явилось, о времени и месте его проведения извещено надлежащим образом в соответствии со ст. 121, ст. 123 Арбитражного процессуального кодекса РФ, отзыв на иск не представило.

Исследовав материалы дела, оценив фактические обстоятельства, суд находит заявленные требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

01.12.2017 между ПАО «МТС» (далее - Истец, Цедент) и ООО "ДЭНИ КОЛЛ" (далее - Ответчик 1, Агент, Цессионарий, Должник) заключены Договор коммерческого представительства № D170355665 от 01.12.2017 (далее - Договор) и Соглашение об уступке прав требования № D170384602 от 01.12.2017 (далее - Соглашение).

В соответствии с пунктом 2.1. Договора ООО «ДЭНИ КОЛЛ» по поручению ПАО «МТС» совершает юридические и фактические действия по реализации комплекса мероприятий по обеспечению и оказанию услуг заказчикам SMS-рассылки.

В соответствии с пунктом 1.1. Соглашения Цедент ежемесячно уступает права требования (к заказчикам смс-рассылки об оплате оказанных услуг) Цессионарию в объеме, устанавливаемом сторонами в двустороннем Акте приема-передачи прав требования.

Согласно п. 3.2. Соглашения Цессионарий обязуется выплатить Цеденту за уступаемые права требования сумму, согласно п. 3.1. настоящего Соглашения на основании Акта не позднее 11 рабочих дней с даты перехода прав требования согласно п. 2.2.

В соответствии с пунктом 3.1. Соглашения, Стороны договорились, что стоимость уступаемого права требования за Отчетный период, подлежащая перечислению Цессионарием Цеденту, равна стоимости соответствующих услуг Цедента, права требования по оплате которых уступаются. Датой перехода прав требования от Цедента к Цессионарию является пятнадцатый рабочий день после Отчетного периода (пункт 2.2. Соглашения).

20.12.2019 Цедент и Цессионарий подписали Акт об уступке прав требования, на основании которого к Цессионарию перешли права требования за отчетный период с 01 ноября 2019 года по 30 ноября 2019 года.

Уступленные права возникли из договоров об оказании услуг СМС-рассылки № MTC/SMS-1/12122017 от 12 декабря 2017 года, №MTC/SMS-2/12122017 от 12 декабря 2017 года и №MTC/SMS-1/01082018 от 13 августа 2018 года.

Объем и стоимость уступленных прав подтверждены Актом об уступке прав требования от 20.12.2019, Детализацией уступленных прав согласно акту об уступке права требования от 20.12.2019, Справкой учетных данных о количестве оказанных услуг № 11/2019 от 30.11.2019, Отчетом агента (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») о количестве и стоимости оказанных услуг от 30.11.2019.

После зачета взаимных требований (акт от 20.12.2019) задолженность Цессионария (в счет оплаты уступленных за ноябрь прав) составила 369 646 925 руб. 21 коп.

Срок оплаты в соответствии с пунктами 2.2., 3.2., 3.3. Соглашения установлен по 14.01.2020 включительно.

При этом, оплата обязательств по уступленным правам произведена частично, истец числит за ответчиком долг в сумме 347 646 925 руб. 21 коп., который и просит взыскать.

В соответствии с пунктом 4.2. Соглашения об уступке прав требования, Цедент имеет право в случае нарушения сроков, установленных для выполнения обязанностей Цессионария по оплате, выставить Цессионарию штрафную неустойку в размере 0,1%

от просроченной к уплате суммы за каждый день просрочки, но не более 10% от просроченной к уплате суммы.

За просрочку исполнения обязанности по оплате уступленных прав ПАО «МТС» начислило ООО «ДЭНИ КОЛЛ» неустойку в размере 36 217 398 руб. 67 коп. за период с 15.01.2020 по 21.04.2020.

24.03.2020 в целях обеспечения исполнения обязательств Ответчика 1 по оплате прав, уступленных по Соглашению № D170384602 от 01.12.2017, между ПАО «МТС» (Кредитор) и АО «ДЭНИКОМ» (далее - Ответчик 2, Поручитель) был заключен Договор поручительства № D200081483 (далее - Договор поручительства), по условиям которого Поручитель обязуется отвечать перед Кредитором за исполнение Должником (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») своих обязательств по Соглашению об уступке прав требования № D170384602 от 01.12.2017 по оплате уступленных прав за отчетные периоды: с 01.10.2019 по 31.10.2019 и с 01.11.2019 по 30.11.2019 (п. 1.1., 1.2. Договора поручительства).

В соответствии с пунктами 2.1. и 2.2. Договора поручительства, Поручитель отвечает перед Кредитором солидарно с Должником и в том же объеме, что и Должник, включая уплату основного долга, сумму неустойки, возмещение судебных издержек и иных убытков Кредитора, но в части, не превышающей 655 431 856 руб. 37 коп. за весь период действия договора поручительства (лимит ответственности).

В соответствии с пунктами 3.2. и 3.3. договора поручительства, Кредитор вправе направить Поручителю требование об исполнении обязательства Должника в письменном виде или по электронной почте уполномоченному сотруднику, указанному в пункте 9.4. Договора. Поручитель обязуется исполнить требование Кредитора в полном объеме в течение 7 дней со дня доставки ему требования.

Согласно п. 4.1. поручительство выдается по 15.06.2020 включительно. Кредитор вправе заявить требование к Поручителю только в пределах указанного срока.

23.04.2020 ПАО «МТС» направило Поручителю Письмо-Требование № 08/00105и от 22.04.2020, в котором уведомило о том, что Должник по состоянию на 22.04.2020 не исполнил в полном объеме обязательство, обеспеченное поручительством, просроченная задолженность по основной сумме долга составляет 367 646 925 руб. 21 коп., начисленная неустойка - 36 217 398 руб. 67 коп., а также предъявило к Поручителю требование выполнить обязательства по договору поручительства и перечислить в ПАО «МТС» сумму просроченной задолженности и начисленную за просрочку неустойку.

28.04.2020 Поручитель в ответ на Письмо-Требование №08/00105и направил в адрес ПАО «МТС» Гарантийное письмо № 609 и Сопроводительное письмо № 610. В указанных документах Поручитель гарантировал в срок по 30.04.2020 включительно перечислить в пользу Кредитора 20 000 000 руб. в счет погашения основной суммы долга и 5 953 544 руб. 99 коп. - в счет оплаты неустойки за просрочку основного обязательства.

В Сопроводительном письме Поручитель пояснил, что в гарантийном письме № 609 указал именно ту сумму, которую имеет возможность перечислить в срок до 30.04.2020. Оставшуюся часть гарантирует оплатить в сроки: 173 823 462 руб. 60 коп. - до 20.05.2020 и 173 823 462 руб. 60 коп. - до 29.05.2020.

28.04.2020 ПАО «МТС» повторно направило в адрес Поручителя требование выполнить обязательства по погашению долга в соответствии с Договором поручительства № D200081483 от 24.03.2020.

23.04.2020 в связи с отсутствием реального исполнения обязательств, Истец направил Ответчику 1 Претензию № 08/00104и от 22.04.2020 по электронной почте. 24.04.2020 Претензия № 08/00104и от 22.04.2020 отправлена Ответчику 1 Почтой России.

В претензии были заявлены требования погашения основной суммы долга в размере 367 646 925,21 руб. и неустойки за период с 15.01.2020 по 21.04.2020. После получения претензии Ответчик 1 исполнил требования частично: 15 000 000 руб.

22.04.2020 Истец направил требование об исполнении обязательства Поручителю.

Поручитель в письмах № 609 и № 610 от 28.04.2020 признал основную сумму долга и частично признал сумму начисленной неустойки (5 953 544,99 руб.), обязался погасить долг.

В связи с неисполнением обязательства Поручителю была направлена претензия № 07/00047и от 03.05.2020 (03.05.2020 - по электронной почте; 04.05.2020 - Почтой России).

После получения претензии Ответчик 2 (Поручитель) требования не исполнил, но основной должник (Ответчик 1) произвел частичное погашение на сумму 20 000 000 руб.

Поскольку долг ответчиками оплачен частично, истцом инициирован настоящий иск о взыскании солидарно задолженности в сумме 347 646 925 руб. 21 коп. и неустойки в сумме 36 217 398 руб. 67 коп.

Исходя из того, что ответчиками факт ненадлежащего исполнения договорных обязательств не оспорены и доказательства, опровергающие доводы истца в материалах дела отсутствуют, арбитражный суд с учетом положений ч. 3.¹ ст. 70 Арбитражного процессуального кодекса РФ, признает обстоятельства, на которые ссылается истец в обоснование заявленных требований, установленными и признанными ответчиками.

В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

В соответствии с п. 1 ст. 361 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен в обеспечение как денежных, так и неденежных обязательств, а также в обеспечение обязательства, которое возникнет в будущем.

В соответствии с п. 1 ст. 361 Гражданского кодекса Российской Федерации при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

В связи с просрочкой выполнения обязанностей Цессионария по оплате, истцом заявлено требование о взыскании неустойки в сумме 36 217 398 руб. 67 коп. за период с 15.01.2020 по 21.04.2020, в соответствии с п. 7.1 договора в случае нарушения сроков, установленных для выполнения обязанностей Цессионария по оплате, выставить Цессионарию штрафную неустойку в размере 0,1% от просроченной к уплате суммы за каждый день просрочки, но не более 10% от просроченной к уплате суммы.

Согласно ст. 330 Гражданского кодекса РФ кредитор вправе потребовать уплаты просрочившим должником неустойки по условиям соглашения о ней.

Ответчиком 1 заявлено о снижении неустойки в соответствии со ст. 333 Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку считает, что истцом

применен высоких размер процентной ставки и сумма неустойки несоизмерима последствиям нарушения обязательства.

Суд, рассмотрев названные доводы, а также с учетом мнения истца, приходит к следующему.

Исходя из принципа осуществления гражданских прав своей волей и в своем интересе (ст. 1 ГК РФ) неустойка может быть снижена судом на основании ст. 333 названного Кодекса только при наличии соответствующего заявления со стороны ответчика. При этом ответчик должен представить доказательства явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства, в частности, что возможный размер убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательства, значительно ниже начисленной неустойки. Кредитор для опровержения такого заявления вправе представить доводы, подтверждающие соразмерность неустойки последствиям нарушения обязательства.

Таким образом, уменьшение размера взыскиваемой неустойки на основании ст. 333 Гражданского кодекса Российской Федерации возможно лишь при условии, что указанный размер неустойки явно несоразмерен последствиям нарушения обязательства. При этом такие доказательства должен представить должник. Как следует из материалов дела, ответчик таких доказательств не представил.

То обстоятельство, что предусмотренный договором размер неустойки в 0,1 % составляет 36,5% годовых, само по себе не свидетельствует о явной несоразмерности начисленной неустойки последствиям нарушения обязательства и не является безусловным основанием для применения ст. 333 ГК РФ.

При этом, суд учитывает, что размер договорной неустойки установлен по соглашению сторон, что согласуется с положениями ст. 421 ГК РФ о свободе договора, а ставка неустойки в размере 0,1% от суммы задолженности за каждый день просрочки соответствует обычно принятой в деловом обороте при сходных правоотношениях мере ответственности и не ставит истца в преимущественное положение, с учетом ограничения в 10% от просроченной к уплате суммы. Более того, суд обращает внимание ответчика на то, что общая сумма предъявленной к взысканию неустойки в 36 217 398 руб. 67 коп. сложилась, в первую очередь, из-за нарушений обязательств по оплате задолженности в сумме более 340 000 000 руб. и длительности самой просрочки, а не чрезмерного процента санкции.

Учитывая изложенное, исковые требования подлежат удовлетворению в полном объеме.

В соответствии со ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса РФ расходы по государственной пошлине подлежат отнесению на ответчиков в равных долях.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 110, 167-171, 180-181 Арбитражного процессуального кодекса РФ, арбитражный суд

решил:

Исковые требования удовлетворить в полном объеме, расходы по государственной пошлине отнести на ответчиков в равных долях.

Взыскать в солидарном порядке с общества с ограниченной ответственностью "ДЭНИ КОЛЛ" и акционерного общества "ДЭНИКОМ" в пользу публичного акционерного общества "Мобильные Телесистемы" сумму 383 864 323 руб. 88 коп., в том числе, 347 646 925 руб. 21 коп. – задолженность и 36 217 398 руб. 67 коп. – неустойка.

Взыскать в равных долях с общества с ограниченной ответственностью "ДЭНИ КОЛЛ" и акционерного общества "ДЭНИКОМ" в пользу публичного акционерного общества "Мобильные Телесистемы" расходы по государственной пошлине в сумме 200 000 руб. по 100 000 руб. с каждого.

Решение может быть обжаловано путем подачи апелляционной жалобы в Девятый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд города Москвы в течение одного месяца со дня изготовления решения в полном объеме.

Судья

Е.А. Большебратская

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента

Дата 22.11.2019 8:07:02

Кому выдана Большебратская Елена Алибековна