

В Миасский городской суд
456304, Челябинская область, г. Миасс, ул.
Романенко, 26

Истец:

Токарев Владимир Александрович
Адрес: 456317, Челябинская обл., г. Миасс, ул.
Ст.Разина д. 6 кв. 8
Год рождения: 23.11.1951
т. 56-28-82, 8-963-469-97-73, 8-919-128-10-52

Ответчик:

Общество с ограниченной ответственностью
«Луч»
Адрес: 452394, республика Башкортостан,
Карандельский р-н., дер. Новый Бердяш, ул.
Центральная 22
ИНН: 0228003834

Цена иска: 61 913 рублей 10 копеек.

Госпошлина: не предусмотрена (пп. 4 п. 2. ст.
333.36 Налоговый кодекс РФ)

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

О взыскании уплаченных по договору сумм и неустойки.

29 октября 2010 года между мной и ООО «Луч» (далее – общество, ответчик) был заключен договор № 316 (далее – Договор № 316) на поставку сруба размером: 5 x 4,5 x 2,3м. Данный сруб приобретался для строительства бани, т.е. цель приобретения сруба была личное, семейное, домашнее использование, не связанное с предпринимательской деятельностью.

Стороны договора согласовали, что товар (сруб) будет поставлен после 15 января 2011 года (см. Раздел 9 Договора № 316). При этом я считал, что формулировка «после 15 января 2011 года» подразумевает под собой, что сруб будет доставлен в разумный срок от этой даты, т.е. в течение месяца.

После 15 января 2011 года я предпринимал попытки связаться с представителем ООО «Луч». 20 января 2011 года на очередной встрече он пояснил, что сруб хранится на нижнем складе ООО «Луч» и предложил перенести дату доставки на март 2011 года и оплатить еще часть стоимости, в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей. Я согласился!

В марте 2011 года доставка сруба не была произведена. Я в очередной раз предпринял попытки связаться с представителем ООО «Луч» по телефону указанному в «шапке» договора № 316, но безуспешно. В сентябре 2011 года мне удалось узнать контактные телефоны и место нахождения представителя ООО «Луч». Оказалось, что он с января 2011 года уехал в Башкортостан, прекратил свою деятельность в г. Миассе и появляется очень редко. Дозвониться до ООО «Луч» по мету его нахождения (Башкортостан) мне не удавалось – то телефон не отвечал, то просили перезвонить позже якобы проходит проверка государственными органами.

В результате этого 23 декабря 2011 года мной была направлена ПРЕТЕНЗИЯ в адрес ООО «Луч» с требованием вернуть уплаченную в качестве предоплаты сумму – 35 000 (тридцать пять тысяч) рублей. Данная претензия была получена 03 января 2012 года о чем свидетельствует уведомление о вручении.

До настоящего времени обязательств по договору ООО «Луч» не исполнило, как не исполнило требований обозначенных в претензии.

1) Согласно условиям договора (п. 1.1.) Общество обязуется передать Заказчику в собственность в обусловленный срок товар, оговоренный в спецификации Заказчика. Данное условие согласуется с положением ст. 492 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ) согласно которой, по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар.

В соответствии со ст. 500 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Цена договора № 316 составила 45 000 (сорок пять) рублей (см. Раздел 9 Договора № 316). В момент подписания договора мной была произведена предоплата в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей, о чем сделана запись в самом договоре в разделе 9 Договора. Остальную часть (30 000 р.) я должен был оплатить после доставки мне сруба.

Таким образом, Договор № 316 по своей правовой природе является договором розничной купле продажи исходя из существенных признаков придаваемых такому договору ГК РФ, а именно:

- на стороне покупателя выступает физическое лицо, приобретающее товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью;
- на стороне продавца выступает юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу;
- цель договора состояла в приобретении сруба под баню, т.е. для личного, семейного, домашнего использования;

Стороны Договора № 316 достигли соглашения по всем существенным условиям договора розничной купле продажи: предмет договора – сруб 5 x 4,5 x 2,3м (ст. 455 ГК РФ) и цена договора – 45 000 (сорок пять тысяч) рублей (ст. 485 и 500 ГК РФ).

Считаю, что в данном случае говорить об иной правовой природе договора № 316 нет оснований, как и считать этот договор незаключенным.

2) Согласно ст. ст. 456 и 457 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 314 настоящего Кодекса.

Стороны договора согласовали, что товар (сруб) будет поставлен после 15 января 2011 года (см. Раздел 9 Договора № 316). При этом я считал, что формулировка «после 15 января 2011 года» подразумевает под собой, что сруб будет доставлен в разумный срок от этой даты, т.е. в течение месяца.

После 15 января 2011 года я предпринимал попытки связаться с представителем ООО «Луч» - Хисматуллинским Ильназом Канифьяновичем. 20 января 2011 года на очередной встрече он пояснил, что сруб хранится на нижнем складе ООО «Луч» и предложил перенести дату доставки на март 2011 года и оплатить еще часть стоимости, в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей. Я согласился!

Таким образом, стороны согласовали очередной срок доставки сруба – март 2011 года. Основываясь на положениях ст.ст. 456 и 457 ГК РФ ООО «Луч» было обязано доставить мне сруб с 1 марта 2011 года по 31 марта 2011 года. Несмотря на требования закона и условия договора ООО «Луч» не исполнило своих обязательств - не осуществила доставку товара.

3) Согласно п. 1. ст. 458 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент

вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара.

В соответствии с п. 1 ст. 499 ГК РФ в случае, когда договор розничной купли-продажи заключен с условием о доставке товара покупателю, продавец обязан в установленный договором срок доставить товар в место, указанное покупателем, а если место доставки товара покупателем не указано, в место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, являющихся покупателями.

Стороны Договора № 316 согласовали условие по доставке товара транспортом Поставщика в адрес Заказчика (п. 3.1 Договора № 316).

В нарушение условий договора № 316 о сроке доставки и требований закона (ст. 456 ГК РФ) по передаче товара ООО «Луч» не передало мне заказанный товар (сруб).

Анализ судебной практике позволяет сделать вывод, что к доказательствам передачи товара от продавца к покупателю, относятся: его оплатой и перепиской сторон¹, Акт приема-передачи².

Кроме того, согласно п. 2 ст. 456 ГК РФ если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

В пункте 6.4 Договора № 316 стороны согласовали, что поставщик обязан предоставить документы на сруб, а именно: копию лесобилета и накладную.

Таким образом, сруб, являющийся предметом договора № 316, мне не был передан. Акт приема-передачи мной подписан не был.

4) Цена договора № 316 составила 45 000 (сорок пять) рублей (см. Раздел 9 Договора № 316). В момент подписания договора мной была произведена предоплата в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей, о чем сделана запись в самом договоре в разделе 9 Договора. Остальную часть (30 000 р.) я должен был оплатить после доставки мне сруба.

После 15 января 2011 года я предпринимал попытки связаться с представителем ООО «Луч». 20 января 2011 года на очередной встрече он пояснил, что сруб хранится на нижнем складе ООО «Луч» и предложил перенести дату доставки на март 2011 года и оплатить еще часть стоимости, в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей. Я согласился!

Факт передачи мной денежных средств ответчику в сумме 35 000 (тридцати пяти тысяч) рублей подтверждается расписками в получении денежных средств, которые произведены на самом договоре.

В связи с неисполнением обязательства со стороны ООО «Луч» 23.12.2011 года направил ответчику ПРЕТЕНЗИЯ с требованием возврата авансового платежа.

Поскольку ответчик свои обязанности по поставке товара не исполнил и сумму предварительной оплаты за товар по требованию покупателя не возвратил, мои требование о взыскании с ответчика суммы предварительной оплаты, считаю, заявлено правомерно³.

Согласно п. 1 ст. 487 Гражданского кодекса Российской Федерации предварительной оплатой (авансом) является оплата, полученная продавцом в счет предстоящей поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав. То есть до даты фактической отгрузки товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав покупателю⁴.

В силу ч. 3 ст. 487 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае, когда продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполнил обязанность по

¹ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 21.05.2009 N А10-2144/08-Ф02-1780/09 по делу N А10-2144/08; Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.11.2009 по делу N А21-1856/2008

² Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 12.04.2011 по делу N А79-6686/2010; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 06.11.2009 по делу N А29-847/2009; Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 08.09.2010 по делу N А10-4389/2009

³ Решение Арбитражного суда Свердловской области от 17.03.2011 по делу N А60-44884/2010

⁴ Решение Арбитражного суда Свердловской области от 18.03.2011 по делу N А60-33/2011

передаче товара в установленный срок, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом⁵.

Согласно ст. 309 ГК РФ, 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 делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (ст. 310 ГК РФ).

До настоящего времени обязательств по договору ООО «Луч» не исполнило, как не исполнило требований обозначенных в претензии.

Таким образом, ООО «Луч» за неисполнение обязательств по Договору № 316 обязано возвратить мне денежные средства в размере 35 000 (тридцать пять тысяч) рублей.

5) Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Стороны Договора № 316 установили, что поставщик несет ответственность за несвоевременную поставку товара в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

Статьей 395 ГК РФ установлено, что 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.

Учитывая, что ООО «Луч» приняло на себя обязанность поставить товар (сруб) в течении марта и не исполнило это обязательства, срок с которого я имею право выставить неустойку начинает течь с 1 апреля 2011 года.

Таким образом, размер неустойки по Договору № 316 составляет 2 613,10 (две тысячи шестьсот тринадцать) рублей 10 копеек за период с 1 апреля 2011 года по 20 февраль 2012 года.

Из вышесказанного можно сделать следующие выводы:

1) Договор № 316 по своей правовой природе является договором розничной купли-продажи.

2) Несмотря на требования закона и условия договора ООО «Луч» не исполнило своих обязательств - не осуществила доставку товара с 1 марта 2011 года по 31 марта 2011 года.

3) ООО «Луч» за неисполнение обязательств по Договору № 316 обязано возвратить денежные средства в размере 35 000 (тридцать пять тысяч) рублей.

4) За неисполнение обязательств по Договору № 316 ООО «Луч» договору размер неустойки составляет 2 613,10 (две тысячи шестьсот тринадцать) рублей 10 копеек за период с 1 апреля 2011 года по 20 февраль 2012 года.

⁵ Постановление ФАС Уральского округа от 01.08.2011 N Ф09-4017/11 по делу N А34-4753/10

б) Как разъяснил Верховный Суд в абзаце 3 пункта 1 Постановления от 29.09.1994 N 7 (ред. от 29.06.2010) "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" отношения, регулируемые законодательством о защите прав потребителей, могут возникать из договоров розничной купли-продажи...

В соответствии с п.1. ст. 23 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 23.11.2009) "О защите прав потребителей", за нарушение предусмотренных статьями 20, 21 и 22 настоящего Закона сроков, а также за невыполнение (задержку выполнения) требования потребителя о предоставлении ему на период ремонта (замены) аналогичного товара продавец (изготовитель, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер), допустивший такие нарушения, уплачивает потребителю за каждый день просрочки неустойку (пеню) в размере одного процента цены товара.

Статьей 22 Закона о защите прав потребителей установлено, что требования потребителя о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении расходов на исправление недостатков товара потребителем или третьим лицом, **возврате уплаченной за товар денежной суммы**, а также требование о возмещении убытков, причиненных потребителю вследствие продажи товара ненадлежащего качества либо предоставления ненадлежащей информации о товаре, подлежат удовлетворению продавцом (изготовителем, уполномоченной организацией или уполномоченным индивидуальным предпринимателем, импортером) в течение десяти дней со дня предъявления соответствующего требования.

Согласно почтовому уведомлению о вручении, ООО «Луч» получило претензию 3 января 2012. Срок удовлетворения требований по претензии истек 13 января 2012.

Таким образом, за невыполнение законных требований потребителя считаю возможным выставить ООО «Луч» неустойку, предусмотренную ст. 23 закона о защите прав потребителей, которая составляет 13 300 (тринадцать тысяч триста) рублей 00 копеек за период с 14 января 2012 по 20 февраля 2012.

7) В соответствии со ст.15 Закона РФ «О защите прав потребителей» моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом) или организацией, выполняющей функции изготовителя (продавца) на основании договора с ним, прав потребителя, предусмотренных законами и правовыми актами Российской Федерации, регулирующими отношения в области защиты прав потребителей, подлежит компенсации причинителем вреда при наличии его вины. Размер компенсации морального вреда определяется судом и не зависит от размера возмещения имущественного вреда. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от возмещения имущественного вреда и понесенных потребителем убытков.

В соответствии с разъяснениями, данными в п.25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 № 10 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» размер иска [о компенсации морального вреда], удовлетворяемого судом, не может быть поставлен в зависимость от стоимости товара (работы, услуги) или суммы подлежащей взысканию неустойки, а должен основываться на характере и объеме причиненных потребителю нравственных и физических страданий в каждом конкретном случае.

Полагаю, что вина ООО «Луч» в причинении морального вреда налицо, поскольку, действуя недобросовестно, не осуществило поставку товара (сруба) в срок определенный договором. Данный сруб предназначался для строительства бани. Задержка в доставке товара причинила мне значительные нравственные страдания, которые приходилось переживать регулярно на всем протяжении срока в течении которого поставка не была осуществлена (около 1 года). Кроме того, мои переживания усиливались в связи с невозможностью установить контакт с ООО «Луч» и разрешить этот вопрос «мирным путем». Нравственные страдания усилились когда я не получил ответ на претензию.

В связи с изложенным, полагаю, что ООО «Луч», в соответствии со ст.ст. 15 Закона РФ «О защите прав потребителей», ст.151 ГК РФ обязано возместить мне причиненный моральный вред на сумму 10 000 (десять тысяч) рублей.

8) Согласно ст. 88 Гражданско-процессуального Кодекса РФ (далее – ГПК РФ) судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела.

По смыслу положений ст. 94 ГПК РФ данные расходы являются судебными, поскольку связаны с необходимостью обращения в суд за защитой нарушенного права⁶.

В соответствии со ст. 100 ГПК РФ стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах.

Для составления искового заявления я обратился к юристу. За оказание услуг юриста по составлению искового заявления мной были понесены расходы в размере 1000 (одной тысячи) рублей.

Таким образом, в случае удовлетворения моих требований, с ответчика подлежит взыскать 1000 (одна тысяча) рублей за услуги представителя по составлению искового заявления.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 12, 309, 310, 330, 395, 456-458, 487, 499, 492 ГК РФ; преамбулой и ст.ст. 22, 23 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 23.11.2009) "О защите прав потребителей" ст.ст. 3, 24, 88, 94, 100, 131, 132 ГПК РФ,

ПРОШУ:

1) Взыскать с ООО «Луч» **50 913 (пятьдесят тысяч девятьсот тринадцать) рублей 10 копеек**, из них: уплаченная за товар денежной суммы - **35 000 (тридцать пять тысяч) рублей**, размер договорной неустойки за период с 01.04.2011г. по 20.02.2012г. - **2 613,10 (две тысячи шестьсот тринадцать) рублей 10 копеек**, законная неустойка по ст. 23 Закона о защите прав потребителей за период с 14 января 2012 по 20 февраля 2012 - **13 300 (тринадцать тысяч триста) рублей 00 копеек**;

2) Взыскать сумму причиненного морального вреда в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.

3) Взыскать с ООО «Луч» судебные расходы за услуги юриста по составлению искового заявления в размере 1000 (Одна тысяча) рублей.

Приложение:

- 1) Приложение № 1,2 к исковому заявлению (на одном листе);
- 2) Копия паспорта Истца;
- 3) Копия Договора № 316 от 29 октября 2010 года;
- 4) Копия Претензии в адрес ООО «Луч»;
- 5) Копия почтового уведомления о вручении;
- 6) Распечатка с сайта www.nalog.ru «Сведения, внесенные в Единый государственный реестр юридических лиц на 15 Февраля 2012» на 2 страницах;
- 7) Копия Договора № ЮУ-01/12 на оказание юридических услуг с Актом об оказании юридических услуг.

Примечание:

Согласно п. 2. ст. 17 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 23.11.2009) "О защите прав потребителей" иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены по выбору истца в суд по месту жительства или пребывания истца.

В соответствии с пп. 4 п. 2. ст. 333.36, Налоговый кодекс РФ От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, с учетом положений пункта 3 настоящей статьи освобождаются истцы - по искам, связанным с нарушением прав потребителей;

«__» _____ 2012 года

_____/В.А. Токарев/

⁶ Определение Пермского краевого суда от 20.06.2011 по делу N 33-5910; Определение Ленинградского областного суда от 20.10.2011 N 33-5210/2011

Приложение № 1 к исковому заявлению
Расчет договорной неустойки

Расчет договорной неустойки по ст. 395 ГК РФ производится по формуле:

$$P = S \times N/100 \times M \text{ где :}$$

P - сумма процентов, подлежащая уплате;

S - сумма долга;

N - количество дней просрочки платежа;

M - ставка рефинансирования Банка России

ТАБЛИЦА РАСЧЕТА

Период просрочки	Сумма долга (руб.)	ставка рефинансирования Банка России (%)	количество дней просрочки	сумма неустойки подлежащая уплате (руб.)
с 01.04.2011г. по 02.05.2011г.	35 000,00	0,022 ⁷	32	246,40
с 03.05.2011г. по 20.02.2012г.	35 000,00	0,023 ⁸	294	2 366,70
ИТОГО:				2 613,10

Приложение № 2 к исковому заявлению
Расчет законной неустойки по ст. 23 Закона
о защите прав потребителей

Расчет законной неустойки по ст. 23 Закона о защите прав потребителей производится по формуле:

$$P = S \times 1/100 \times N \text{ где :}$$

P - сумма процентов, подлежащая уплате;

S – уплаченная покупателем сумма;

N - количество дней просрочки;

Период неисполнения требований потребителя	Уплаченная покупателем сумма	Количество дней просрочки	Размер законной неустойки по ст. 23 Закона о защите прав потребителей
с 14 января 2012 по 20 февраля 2012	35 000,00	38	13 300,00
ИТОГО:			13 300,00

Таким образом, общая сумма денежных средств подлежащих взысканию с ООО «Луч» составляет 50 913 (пятьдесят тысяч девятьсот тринадцать) рублей 10 копеек, из них: уплаченная за товар денежной суммы - **35 000 (тридцать пять тысяч) рублей**, размер договорной неустойки за период с 01.04.2011г. по 20.02.2012г. - **2 613,10 (две тысячи шестьсот тринадцать) рублей 10 копеек**, законная неустойка по ст. 23 Закона о защите прав потребителей за период с 14 января 2012 по 20 февраля 2012 - **13 300 (тринадцать тысяч триста) рублей 00 копеек**.

_____/В.А. Токарев/

⁷ с 28 февраля 2011 г. размер ставки рефинансирования установлен 8% Указание Банка России от 25.02.2011 N 2583-У.

⁸ с 03 мая 2011 г. размер ставки рефинансирования установлен 8,25% Указание Банка России от 29.04.2011 N 2618-У.