

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

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

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

г. Москва

17 апреля 2019 года

Дело № А40-146421/18-110-1098

Резолютивная часть решения объявлена 29 марта 2019 года

Полный текст решения изготовлен 17 апреля 2019 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:

судьи Мищенко А.В. /единолично/,

при ведении протокола судебного заседания секретарем с/з Пивторак А.И.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску общества с ограниченной ответственностью "БИЛЛИ ДЖУС" (ОГРН 1112411001010, 660015, край Красноярский, район Емельяновский, поселок Солонцы, улица Строительная, 2А) к Компании L.P. CREATIONS ENTERPRISES о взыскании 3 792 061,11 руб.,

при участии:

от истца – не явился,,

от ответчика- не явился,

УСТАНОВИЛ:

общество с ограниченной ответственностью "БИЛЛИ ДЖУС" обратилось с иском к Компании L.P. CREATIONS ENTERPRISES о признании предварительного договора развития деятельности от 13.06.2013 года не заключенным, о взыскании 60 888 долларов США неосновательного обогащения.

Стороны в судебное заседание не явились, извещены надлежащим образом о времени и месте судебного заседания. С учетом своевременного размещения информации о времени и месте судебного заседания на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет, суд рассмотрел спор в их отсутствие на основании ст.ст.121, 123, 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, п.5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011г. №12 «О некоторых вопросах применения АПК РФ в редакции Федерального закона от 27.07.2010 №228-ФЗ «О внесении изменений в АПК РФ».

Исследовав и оценив доказательства, суд пришел к следующим выводам.

Как усматривается из материалов дела, 13 июня 2013 года между Обществом с ограниченной ответственностью «Билли Джус» (далее ПОЛЬЗОВАТЕЛЬ) и компанией L.P. Creations Enterprises Limited (далее ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ) был подписан договор № 31-2 YA о развитии деятельности. Срок действия Договора до 31 декабря 2016 года. Согласно пунктам 1.1. предварительного договора Стороны имели намерение заключить Основной договор коммерческой концессии, на условиях указанных в п. 1.2-1.8.

Пункт 2.4.13 Первоначальная плата предусматривает, что это вознаграждение ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ за возможность получения ПОЛЬЗОВАТЕЛЕМ права использовать в своей предпринимательской деятельности СИСТЕМУ и

исключительные права ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ, предоставляемых по настоящему договору, для функционирования 8 (восьми) ресторанов. Согласно договору ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ обязуется предоставить ПОЛЬЗОВАТЕЛЮ, на указанный в договоре срок, право на использование СИСТЕМЫ на определенной территории. Под СИСТЕМОЙ, согласно п. 2.14.18 предварительного договора являются коммерческое обозначение ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ, ТОВАРНЫЕ ЗНАКИ, охраняемая коммерческая информация-секрет производства (ноу-хау), связанная с организацией и Эксплуатацией ресторана, включая (но не ограничиваясь этим) систему методов, процедур, особых дизайнов, кулинарных формул и рецептов, меню, рабочих правил и рекламных приемов и иные требования ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ, предоставленные ПОЛЬЗОВАТЕЛЮ.

После подписания предварительного договора о развитии деятельности и изучении проекта Основного договора концессии и дополнительных соглашений, у ООО «Билли Джус» возникли разногласия с компанией L.P. Creations Enterprises Limited.

По договоренности ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ должен был внести изменения, так как, согласно п. 1.8 гласит о невозможности ПОЛЬЗОВАТЕЛЕМ вносить изменения в указанную форму Договора коммерческой концессии. Кроме вышеизложенного, компанией L.P. Creations Enterprises Limited должны были быть предоставлены документы подтверждающие статус юридического лица, иные учредительные документы и соглашение о подписании документов одной из сторон факсимильной подписью с указанием сроков и перечнем в которых данная подпись является действительной. Данное соглашение должно было быть подписано собственноручно и направлено по средствам почты с приложением запрашиваемых документов ООО «Билли Джус». Основной договор концессии заключен не был. Требование к компании L.P. Creations Enterprises Limited о предоставлении документов, основано на том что, соглашение о подписании договора факсимильными подписями, по сути, является сделкой, и на данное обстоятельство указывает п.2 ст. 160 ГК РФ. 21.08.2013 года по договору № 31-2 YA от 13.06.2013 г. на расчетный счет L.P. Creations Enterprises Limited была перечислена сумма аванса 60888 долларов США в подтверждение о намерениях к сотрудничеству, после согласования Договора, подписания и передачи всех необходимых документов. Данное требование впоследствии было проигнорировано компанией L.P. Creations Enterprises Limited, а в последствии было озвучено, что не заключение основного договора концессии ведет к негативным последствиям лишь для ООО «Билли Джус», пояснено, что, первоначальная плата является невозвратной вне зависимости от фактического использования ПОЛЬЗОВАТЕЛЕМ предоставленных ему прав и фактического открытия ресторанов. Пункт 2.6 гласит, что первоначальная плата составляет 103200 долларов США, без учета налогов и сборов, а уплаченная в качестве аванса денежная сумма в размере 60888 долларов США является первоначальной платой -невозвратной, что противоречит условиям предварительного договора: произведенный платеж является обеспечением исполнения ООО «Билли Джус» своих обязательств по данному договору, а после заключения основного договора обеспечительный платеж подлежит зачету в качестве авансового платежа по основному договору (п. 4.4).

Согласно ст. 380 Гражданского кодекса Российской Федерации задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договор и в обеспечение его исполнения. Доказательственная, обеспечительная и платежная функции задатка определяют возможность его использования для обеспечения в счет каких-либо денежных обязательств, тогда как предварительный договор не может быть отнесен к денежным обязательствам, следовательно, при заключении предварительного договора платежная функция задатка реализована быть не может, в связи с чем, сторонами предварительного договора не может быть использован такой способ обеспечения обязательств. Как указано в п. 3 статьи 380 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае сомнения в

отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса. Аванс представляет собой денежную сумму, уплаченную до исполнения договора в счет причитающихся платежей. В отличие от задатка аванс не выполняет обеспечительной функции, поэтому независимо от того, как обязательство исполнено либо вообще не возникло, сторона, подучившая соответствующую сумму, обязана ее вернуть.

Законодательство РФ позволяет использовать при заключении договоров факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования, либо иной аналог собственноручной подписи лишь в случаях, предусмотренных законодательством либо соглашением сторон. Поскольку законодательство не определяет случаи, в которых возможно указанное воспроизведение подписи, подписание договора факсимильными подписями будет правомерно только если это предусмотрено соглашением сторон. Это связано с тем, что документы будут подписываться факсимильными подписями, а указанное соглашение, которое по сути, также является сделкой, должно быть заключено в письменной форме и подписано собственноручными подписями сторон. Ведь поскольку соглашение является сделкой, оно может быть подписано факсимильными подписями, только если стороны об этом договорились в письменной форме, скрепив эту договоренность собственноручными подписями.

В пп. 1.2.-1.8. предварительного договора № 31-2 УА о развитии деятельности от 13.06.2018 года, содержатся условия, не позволяющие установить предмет Основного Договора и объем передаваемых прав: а) не согласован предмет основного договора, а также не согласовано использование деловой репутации, коммерческого опыта и иных исключительных/не исключительных прав в рамках системы применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности оказание услуг общественного питания в формате заведения;

В соответствии с действующим законодательством РФ, которым необходимо руководствоваться исходя из условий Договора, предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора (п. 3 ст. 429 ГК РФ). Не все существенные условия по предварительному договору между сторонами согласованы, указанные в пунктах 1.2-1.8 предварительного договора права не позволяют определить конкретные исключительные права, право пользования которыми могло осуществляться ООО «Билли Джус» и доступ к которым ООО «Билли Джус» обеспечила бы компания L.P. Creations Enterprises Limited, кроме того, указаны только какой род исключительных прав они желали бы передать и получить, но не сами права, не указано, что из данных словосочетаний является товарным знаком, а также отсутствует иные данные, позволяющие идентифицировать права, право пользования которыми должна передать компания L.P. Creations Enterprises Limited по договору.

В силу положений пунктов 1, 3, 4 статьи 429 Гражданского кодекса Российской Федерации по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором, в связи с чем предмет предварительного договора о развитии деятельности от 13.06.2013 № 31-2 УА сторонами не согласован, что влечет незаключенность указанного договора.

Пунктом 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно части 1 статьи 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации 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). Правила о возврате неосновательного обогащения подлежат применению также к требованиям о возврате исполненного по недействительной сделке (статья 1103 Гражданского кодекса Российской Федерации).

При указанных обстоятельствах, денежная сумма уплаченная в качестве аванса, а именно 60 888 долларов США, перечисленная ООО «Билли Джус» компании L.P. Creations Enterprises Eimited является неосновательным обогащением.

При указанных обстоятельствах иск подлежит удовлетворению, при этом, поскольку взнос был уплачен в долларах США, сумма подлежит взысканию в размере 60 888 долларов США в рублях по курсу ЦБ РФ на дату оплаты

В соответствии со ст. 110 АПК РФ расходы по госпошлине относятся на ответчика.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 110, 123,156,169-171 АПК РФ,

Р Е Ш И Л:

Признать предварительный договор развития деятельности от 13.06.2013 №31-2 УА незаключенным.

Взыскать с Компании L.P. CREATIONS ENTERPRISES в пользу общества с ограниченной ответственностью "БИЛЛИ ДЖУС" сумму неосновательного обогащения в размере 60 888 долларов США по курсу ЦБ РФ на дату оплаты.

Взыскать с Компании L.P. CREATIONS ENTERPRISES в федеральный бюджет госпошлину в размере 42 837 руб.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в течение месяца с даты его принятия.

Судья:

А.В. Мищенко

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 26.03.2019 18:41:59
Кому выдана Мищенко Анна Валерьевна