**В Арбитражный суд города Москвы**

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

**От ответчика:**Общество с ограниченной

                                               ответственностью «Архитектурная студия И&Е»

**Истец:**Автономная некоммерческая организация

                                               «Историко-мемориальный музей

                                               Виктора Степановича Черномырдина»

**Дело № А 47-7808/2013**

**ДОПОЛНЕНИЕ К ОТЗЫВУ НА**[**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ**](http://mashenkof.ru/levoe_menyu/obrazci_iskovih_zayavleniy/ponyatie_iskovogo_zayavleniya/)

В дополнение к представленному отзыву на [исковое заявление](http://mashenkof.ru/levoe_menyu/obrazci_iskovih_zayavleniy/ponyatie_iskovogo_zayavleniya/)сообщаем следующее.

В соответствии со ст. 758 ГК РФ. – «По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчикаразработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат».

 Согласно ст. 759 ГК РФ. Которая носит название – «Исходные данные для выполнения проектных и изыскательских работ» указано, что – «По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации..Подрядчик обязан соблюдать требования, содержащиеся в задании и других исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ, и вправе отступить от них только с согласия заказчика.

Исходя из положений ст. 759 ГК РФ наличие задания подрядчика является существенным условием договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

В ст.  762. ГК РФ указано, что заказчик обязан – «оказывать содействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, предусмотренных в договоре».

Таким образом, законодатель особо выделил обязанность заказчика представлять подрядчику исходные данные для выполнения проектных и изыскательских работ и оказыватьсодействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ, поскольку исходные данные (технические условия) являются основой для исполнения договора.

В соответствии с п. 2.1.2. Договора на выполнение проектных работ и передачу исключительных прав заказчик обязан – «представить Исполнителю техническое задание, в т.ч. задание на экспозиционную часть здания и часть музейного хранилища. Также в п. 2.2.2. договора указано право Заказчика вносить пожелания и дополнения в проектные разработки Исполнителя, которое использовалось заказчиком в процессе выполнения проектных работ.

Истец неоднократно вносил изменения в исходные данные, об этом свидетельствует переписка по электронной почте, а также предоставление дополнительных технических условий. Так, 14 мая 2013 года было составлено ответчиком и утверждено истцом Дополнение к Техническому Заданию на проектирование Историко-мемориального музея Виктора Степановича Черномырдина в пос. Черный Отрог в котором указаны новые технические условия последнее из которых датировано 22 февраля 2013 года. (Приложение № 1). По тексту данного Дополнения – «осуществить работы по проектированию, исходя из последних технических условий», а именно были внесены изменения в технические условия по системам водоснабжения и водоотведения, водяного пожаротушения, в схему наружных сетей системы связи, а также предоставлены новые технические условия по разделу «Охрана окружающей среды». Данные изменения являются существенными и ответчик переделывал проектную документацию с первого этапа работ. После выполнения работ проектная документация была сдана истцу по накладной 11 июня 2013 года (Приложение № 2). Необходимость в выполнении данных работ исходила от истца и  соответственно  ответчик не несет ответственности за увеличение сроков выполнения работ.

Для оценки изменения объема работ и соответственно сроков ее сдачи истцу ответчик заказал проведение экспертизы выполненных работ по составлению проектной документации в связи с изменением технических условий. Перед экспертной организацией был поставлен один основной вопрос - насколько в процентном соотношении изменился объем выполненных работ по составлению проектной документации в связи с внесением истом изменений в технические условия.

Исходя из представленных данных экспертного заключения с точностью можно будет определить и изменение сроков сдачи проектной документации. При заключении договора ответчик рассчитывал сроки выполнения работ исходя из того, что все исходные данные будут представлены не позднее \_\_\_\_\_\_\_, а по факту значительная их часть  была представлена только  22 февраля 2013 года.

В настоящее время уже сложилась судебная практика согласно которой, исполнители, доказав, что заказчик не представил достаточных данных для проектирования или вносил в них изменения, освобождаются от уплаты неустойки. (см. Постановление ФАС Дальневосточного округа от 15.12.2009 года № ФОЗ-7230/2009). Например, ФАС Московского округа в постановлении от 29.06.2012 г. № А40 124022/11-137-413.

Ответчик считает, что поскольку подрядчик не может выполнить обязательства без исходных данных представляемых заказчиком, то данные обязательства являются встречными по отношению друг к другу и согласно ст. 328 ГК РФ ответчик вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению. В связи с тем, что неисполнение обязательства в полном объеме вызваны неисполнением истцом положений ст. 759 ГК РФ и договора, то Исполнитель в силу ст. 405, 328, 719 ГК РФ не считается просрочившим и вправе не исполнять работы, а начатые приостановить до исполнения обязательств истцом.

Кроме того, в силу ст. 393 ГК РФ для взыскания убытков лицо, требующее их возмещения, должно доказать факт нарушения обязательства, наличие причинной связи между допущенными нарушениями и возникшими убытками и размер требуемых убытков. Истец в нарушение требований ст. 65 АПК РФ не доказал ни факт нарушения обязательства (какие конкретно обязательства ответчиком не исполнены), ни причинную связь между допущенными нарушениями и возникшими убытками.

Таким образом, несоблюдение сроков выполнения работ обусловлено не своевременным исполнением заказчиком встречного обязательства по предоставлению информации, которая необходима отвечику для надлежащего производства проектных работ.

В силу 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 делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Доказательств, подтверждающих наличие вины ответчика в нарушении сроков выполнения работ, истцом не представлено (статья 65 АПК РФ). Напротив, в данном случае, ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по договору в части соблюдения сроков выполнения работ связано с ненадлежащим исполнением заказчиком встречной обязанности по своевременной передаче исходных данных (статьи 328, 401, 406 ГК РФ).

Пунктом 3 статьи 405 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

В данном случае взыскание неустойки противоречит правовой природе неустойки, относительно рассматриваемых правоотношений законодательством  предусмотрена ответственность за виновное нарушение.

Представитель ответчика

 по доверенности  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ «\_\_» января 2014 года