

ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 17 октября 2023 г. N 09АП-38665/2023

Дело N А40-235865/22

Резолютивная часть постановления объявлена 10 октября 2023 года

Постановление изготовлено в полном объеме 17 октября 2023 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Г.М. Никифоровой,

судей: В.И. Попова, Л.Г. Яковлевой

при ведении протокола секретарем судебного заседания М.Е. Нестеровой

рассмотрев в открытом судебном заседании в зале N 3 апелляционную жалобу ФГБУ "ВНИГНИ" на [решение](#) Арбитражного суда г. Москвы от 28.04.2023 по делу N А40-235865/22,

по иску Федерального государственного бюджетного учреждения "Всероссийский Научно-исследовательский геологический нефтяной институт" (ОГРН: 1167746108672, Дата присвоения ОГРН: 01.02.2016, ИНН: 7720330291)

к ООО "НЕОЛАБ" (ОГРН: 5077746415236, Дата присвоения ОГРН: 26.03.2007, ИНН: 7704642007)

об обязанности передать оборудование, переданное на гарантийный ремонт по акту N 1 от 12.01.2022, о взыскании штрафа в размере 636 069 руб. 95 коп.,

при участии:

от заявителя: Бычков И.А. дов. от 09.01.2023

от заинтересованного лица: Баякина В.В. дов. от 26.08.2023, Радченко Д.С. дов. от 10.10.2022

установил:

Федеральное государственное бюджетное учреждение "Всероссийский Научно-исследовательский геологический нефтяной институт" (далее - истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском, уточненным в порядке [ст. 49](#) АПК РФ от 27.03.2023, к Обществу с ограниченной ответственностью "НЕОЛАБ" (далее - ответчик) об обязанности ответчика вернуть Истцу оборудование, переданное на гарантийный ремонт по акту от 12.01.2022 N 1: автоматизированный прибор для измерения пористости и проницаемости по газу и скелетного объема горных пород на образцах керна диаметром 1,5 дюйма и 30 мм в атмосферных условиях BenchLab 7000 (производство NER, США) заводской номер BL0701 в комплекте: - пикнометрический сосуд для образцов диаметром 30 мм и 1,5 дюйма, а также для шлама горных пород с набором вкладышей (стаканчиков) и проставочных дисков для заполнения мертвого объема при измерении образцов разного 2 размера. Набор плашек для калибровки объема пикнометра (производство NER, США), Ноутбук HP EliteBook 850; о взыскании с ответчика в пользу истца штрафа за неисполнение гарантийных обязательств в размере 636 069, 95 (Шестьсот тридцать шесть тысяч шестьдесят девять) рублей 95 копеек.

[Решением](#) Арбитражного суда г. Москвы от 28.04.2023 г. в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с принятым судом первой инстанции решением, истец обратился с апелляционной жалобой, в которой просил решение суда отменить, принять новый судебный акт об удовлетворении требований.

В судебном заседании представитель истца поддержал апелляционную жалобу по изложенным в ней доводам.

В судебном заседании представитель ответчика поддержал решение суда первой инстанции, с доводами апелляционной жалобы не согласен, считает их необоснованными.

Заслушав объяснения представителей сторон, участвующих в деле, исследовав представленные в материалы дела доказательства в их совокупности, с учетом положений [ст. 71](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ), проверив выводы суда первой инстанции, апелляционный суд приходит к следующему.

Как усматривается из материалов дела и верно установлено судом первой на основании результатов определения поставщика способом закупки аукцион в электронной форме (Протокол рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона от 19.05.2020 N извещения 0373100135320000039) на право заключения контракта на поставку комплекта приборов для изучения физических свойств пород в пластовых условиях, между ФГБУ "ВНИГНИ" (истцом, заказчиком) и ООО "НЕОЛАБ" (ответчиком, поставщиком) заключен контракт от 01.06.2020 N 0373100135320000039-0767715-01 (ИКЗ: 191772033029177200100100630012651000) (далее - Контракт).

23.12.2020 в соответствии с товарной накладной N 1097 Поставщиком отгружен, а Заказчиком принят комплект приборов для изучения физических свойств пород в пластовых условиях.

Согласно п. 6.1. Контракта, требования к гарантии качества на поставляемый товар установлены в техническом задании.

Срок гарантийных обязательств должен составлять не менее 12 месяцев со дня подписания сторонами товарной накладной.

Техническим заданием установлено, что гарантийный срок на все поставляемое оборудование - не менее 24 месяцев, не более 25 месяцев с даты поставки.

В связи с выявленными неисправностями (акт о диагностике/гарантийном ремонте оборудования от 24.09.2021) Поставщик в рамках исполнения гарантийных обязательств, на основании акта приемки-передачи материальных ценностей для гарантийного ремонта от 12.01.2022 N 1 принял на гарантийный ремонт автоматизированный прибор для измерения пористости и проницаемости по газу и скелетного объема горных пород на образцах керна диаметром 1,5 дюйма и 30 мм в атмосферных условиях BenchLab 7000 (производство NER, США) заводской номер BL0701 в комплекте: пикнометрический сосуд для образцов диаметром 30 мм и 1,5 дюйма, а также для шлама горных пород с набором вкладышей (стаканчиков) и проставочных дисков для заполнения мертвого объема при измерении образцов разного размера. Набор плашек для калибровки объема пикнометра (производство NER, США), Ноутбук HP EliteBook 850.

Согласно акту ориентировочный срок осуществления гарантийного ремонта - 6 месяцев со дня передачи.

Истцом в адрес Ответчика 12.07.2022 было направлено требование об исполнении гарантийных обязательств, в котором было предложено в срок до 12.08.2022 вернуть Заказчику оборудование, переданное в гарантийный ремонт по акту от 12.01.2022 N 1, в исправном состоянии, либо заменить неисправленное оборудование на равноценное новое оборудование.

В соответствии с пунктом 5.5. Контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа (за исключением случая, предусмотренного пунктом 5.4 контракта): 1 процент цены контракта (этапа) - 636 069,95 (Шестьсот тридцать шесть тысяч шестьдесят девять) рублей 95 копеек.

Истцом в адрес Ответчика 16.08.2022 направлена Претензия об уплате штрафа за неисполнении гарантийных обязательств, на основании п. 5.5. Контракта, в размере 636 069, 95 руб. и возврате оборудования в течение 7 рабочих дней, с момента получения претензии (претензия направлена 16.08.2022 на адрес электронной почты sales@neolabllc.ru, а также по почте России, почтовый идентификатор N 10943119005382).

Невыполнение указанных требований послужило основанием для обращения истцом с настоящим иском.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд первой инстанции указал на следующее.

В соответствии с двусторонним актом о диагностике/гарантийном ремонте оборудования от 24.09.2021, составленным заместителем директора ФГБУ "ВНИГНИ" и инженером ООО "Неолаб", были выявлены неисправности в работе прибора BenchLab 7000.

В связи с невозможностью устранения выявленных неисправностей по месту нахождения оборудования, а также в сервисном центре ООО "Неолаб", для устранения неисправностей был рекомендован вывоз прибора на завод-изготовитель "New England Research" в США.

Изучив акт от 24.09.2021, завод-изготовитель "New England Research" (США) в письме от 14.10.2021 сообщил о том, что для полноценного ремонта прибора необходима замена его уникальной технологической платы, разработанной специалистами завода, отвечающей за работу всего программного обеспечения.

Поскольку в России не расположены сервисные центры компании "New England Research", а также в силу того факта, что необходимые детали производятся только на заводе "New England Research" в США и не продаются в России, для проведения гарантийного ремонта прибора был необходим его вывоз на завод в США.

Письмом исх. N 690 от 29.11.2021 поставщик уведомил заказчика о том, что для ремонта прибора BenchLab 7000, серийный N BL0701 требуется его вывоз на завод изготовитель "New England Research" в США.

Проведение ремонта прибора BenchLab 7000 на территории Российской Федерации, в том числе, в сервисном центре ООО "Неолаб" не представлялось возможным в силу указанных выше причин. Заказчик в письме исх. N 1-10/926 от 14.12.2021 согласовал вывоз товара для проведения гарантийного ремонта на заводе-изготовителе "New England Research" в США. Заказчиком от компании "New England Research" было получено письмо от 10.02.2022 о нехватке на заводе комплектующих, необходимых для проведения полноценного ремонта прибора BenchLab 7000.

При появлении необходимых комплектующих в наличии, завод обязался сообщить об этом поставщику, однако, вследствие данного обстоятельства ремонт прибора отложился.

В связи с изменением геополитической обстановки в мире, [Указом](#) Президента Российской Федерации от 08.03.2022 N 100 "О применении в целях обеспечения безопасности Российской Федерации специальных экономических мер в сфере внешнеэкономической деятельности" предписано обеспечить до 31.12.2022 запрет на вывоз за пределы территории Российской Федерации и (или) ввоз на территорию Российской Федерации продукции и (или) сырья согласно перечням, определяемым Правительством Российской Федерации.

[Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 09.03.2022 N 311 "О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 08.03.2022 N 100" до 31.12.2022 включительно введен запрет на вывоз за пределы территории Российской Федерации товаров по [перечню](#) согласно приложению.

В соответствии с [Приложением N 1](#) к постановлению Правительства Российской Федерации N 311 от 09.03.2022, в отношении группы товаров, имеющих ТН ВЭД ЕАЭС [9027](#) (приборы и аппаратура для физического или химического анализа (например, поляриметры, рефрактометры, спектрометры, газо- или дымоанализаторы); приборы и аппаратура для измерения или контроля вязкости, пористости, расширения, поверхностного натяжения или аналогичные; приборы и аппаратура для измерения или контроля количества тепла, звука или света (включая экспонометры); микрометры) был введен запрет на вывоз с территории Российской Федерации в срок до 31.12.2022.

При этом, согласно [пункту 2\(1\)](#) постановления Правительства Российской Федерации N 311 от 09.03.2022, по решению Правительства Российской Федерации на основании предложений федеральных органов исполнительной власти, согласованных с Министерством промышленности и торговли Российской Федерации и Министерством экономического развития Российской Федерации, могут предоставляться временные разрешения на вывоз определенных товаров за пределы территории Российской Федерации.

В целях получения специального разрешения на вывоз прибора BenchLab 7000 на ремонт в США, Ответчик через форму, размещенную на сайте Министерства промышленности и торговли Российской Федерации в сети "Интернет" 09.06.2022 подало заявку N 18910 на получение специального разрешения на вывоз прибора для ремонта в США. После отправке заявки, в системе появилось уведомление о том, что товары с кодом ТН ВЭД [9027500000](#), не найдены в базе данных.

При обращении на горячую линию Министерства промышленности и торговли Российской Федерации 09.06.2022, был получен ответ о том, что выдача разрешений на вывоз за пределы России товаров с кодом ТН ВЭД [9027500000](#) находится в ведении Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации.

В ответ на запрос ООО "Неолаб" о получении разрешения на вывоз прибора BenchLab 7000 для ремонта в США.

Минприроды России в Письме исх. N 11-58/26159 от 11.07.2022 сообщило о том, что Минприроды России не наделено полномочиями для выдачи разрешений на вывоз оборудования на территории иностранных государств, за исключением государств - членов Евразийского экономического союза.

Ответчик 14.10.2022 с письмом N 523 повторно обратилось в Министерство промышленности и торговли Российской Федерации с целью получения разрешения на вывоз прибора BenchLab 7000 в США, однако, ответ на данное письмо получен не был.

В ответ на требование истца от 12.07.2022 ответчик письмом исх. N 405 от 28.07.2022 уведомил его о наступлении непреодолимых обстоятельств форс-мажора и невозможности исполнения - гарантийных обязательств по контракту в установленные сроки.

Ответчик в отзыве на иск указал, что завод-изготовитель New England Research приостановил исполнение всех заказов, прекратил деловую переписку и телефонные переговоры с ответчиком с момента начала специальной военной операции России на Украине.

После направления нескольких досудебных претензий, лишь в Письме от 27.12.2022 завод-изготовитель New England Research уведомил поставщика о невозможности проведения ремонта прибора BenchLab 7000 в США в связи с временной приостановкой деловых контактов с российскими юридическими лицами, обусловленной введенными Правительством США экономическими санкциями в отношении Российской Федерации.

Так, New England Research (США) в Письме отметил, что, в соответствии с Правилами экспортного регулирования (Export Administration Regulations - EAR), введенными Бюро промышленности и безопасности (Bureau of Industry and Security) Министерства торговли США, введено обязательное требование о получении американскими поставщиками лицензии на экспорт в Россию товаров, предназначенных для нефтегазодобывающей отрасли, в том числе для нефтепереработки.

В соответствии с дополнением N 4 к § 746 правил, товары с кодами 902 (оптические, фотографические, измерительные, медицинские, хирургические инструменты и аппараты) являются объектом экспортного регулирования.

Указанный документ был официально опубликован на сайте Министерства торговли США: <https://www.bis.doc.gov/index.php/regulations/export-administration-regulations-ear>.

В соответствии с рассматриваемым документом, американским компаниям запрещается продавать, поставлять, передавать или экспортировать, прямо или косвенно, товары, которые могут способствовать, в частности, укреплению российских промышленных мощностей.

Вследствие указанных обстоятельств, из-за действующих санкционных ограничений для компании New England Research (США) стало невозможным проведение ремонта прибора - BenchLab 7000, предполагающим его ввоз с территории РФ и последующий вывоз на территорию РФ, а

также его обмен на соразмерный новый прибор для ООО "Неолаб" в ходе своей обычной деятельности.

Суд первой инстанции справедливо указал, что исходя из п. 5.9 контракта сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло по вине другой стороны, или вследствие непреодолимой силы, а именно чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств: стихийных природных явлений (землетрясений, наводнений, пожаров и т.д.), действий объективных внешних факторов (военных действий, актов органов государственной власти и управления и т.п.), подтвержденных в установленном законодательством порядке, препятствующих надлежащему исполнению обязательств по контракту, которые возникли после заключения контракта, на время действия этих обстоятельств, если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение стороной своих обязательств, а также которые сторона была не в состоянии предвидеть и предотвратить.

Согласно п. 7.1 контракта под обстоятельствами непреодолимой силы понимаются обстоятельства, которые могут возникнуть после заключения настоящего контракта в результате событий, которые стороны не могли предвидеть или предотвратить.

Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение своих обязательств по Контракту, если это неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, а именно: пожара, наводнения, землетрясения, эпидемии, войны, запретительных актов государственных органов, носящих общий характер, и их последствий, при условии, что эти обстоятельства и их последствия непосредственно повлияли на исполнение обязательств по Контракту.

В соответствии с [п. 3 ст. 401](#) ГК РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным, вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Суд первой инстанции указал, что введение иностранным государством запретов и ограничений в области предпринимательской деятельности, а также иных ограничительных и запретительных мер, действующих в отношении Российской Федерации или российских хозяйствующих субъектов, относятся к обстоятельствам непреодолимой силы.

При этом суд учитывает положения [ст. 10](#) ГК РФ о злоупотреблении стороной правом при осуществлении гражданских прав, и ответчик представил в материалы дела доказательства об использовании всевозможных способов для реализации гарантийных обязательств, взятых перед истцом.

В силу вышеуказанных форс-мажорных обстоятельств ответчик не имел возможности исполнить в полном объеме и в установленные сроки гарантийные обязательства, предусмотренные Контрактом, поскольку вывоз прибора BenchLab 7000 с территории Российской Федерации был запрещен [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 09.03.2022 г. N 311, а компания New England Research (США) не могла исполнять свои гарантийные обязательства по ремонту прибора, в связи с введенными санкциями в отношении российских компаний.

На основании изложенного апелляционный суд соглашается с выводами суда первой инстанции о том, что требование истца о взыскании штрафа за неисполнение гарантийных обязательств удовлетворению не подлежит.

Между тем требование об обязанности возвратить истцу ответчиком спорного оборудования, по мнению апелляционного суда, подлежит удовлетворению.

Действительно указанное оборудование было передано истцом для реализации гарантийного ремонта.

В Контракте на поставку не были оговорены сроки проведения гарантийного ремонта, порядок его проведения и возврата оборудования после ремонта (в Техническом задании к Контракту имеется только указание на период гарантийного срока).

Стороны в пункте 1.2. Акта приемки-передачи N 1 от 12.01.2022 г. определили ориентировочный срок гарантийного ремонта - 6 месяцев со дня передачи.

При этом из материалов дела следует, что в установленный 6-месячный срок гарантийный ремонт не был выполнен, в связи с чем истец 12 июля 2022 года направил ответчику требование устранить недостатки и вернуть оборудование в исправном состоянии в срок до 12 августа 2023 года, а в случае неустранения недостатков - предоставить взамен равноценное исправное оборудование.

В претензии от 16 августа 2022 года, исх. N ПМ6-08/556 истец указал ответчику на необходимость немедленно возвратить оборудование, переданное на гарантийный ремонт и оплатить штраф за неисполнение гарантийного ремонта.

Истец в данной претензии не просил Ответчика выполнить гарантийные обязательства, а фактически отказался от права на гарантийный ремонт (см. [п. 2 ст. 715](#), [ст. 717](#) ГК РФ).

09 сентября 2022 года претензия была получена Ответчиком (распечатка об отслеживании почтового отправления приложена к иску в приложении 11).

Контракт поставки по своей правовой природе является смешанным договором (условие о гарантийном сроке свидетельствует о подрядных отношениях Покупателя и Поставщика в части гарантийного ремонта).

Следовательно, с 09 сентября 2022 года - даты получения Ответчиком отказа Истца от права на гарантийный ремонт, ООО "НЕОЛАБ" в отсутствие договорных оснований неправомерно удерживает спорное имущество.

Указанные выше доводы истца заслуживают внимания, поскольку фактически ответчик при отказе истца от гарантийного ремонта, безосновательно удерживает спорное имущество, принадлежащее истцу на праве собственности. С учетом установленных выше обстоятельств, очевидно, что осуществить гарантийный ремонт ответчик не может, соответственно, имущество подлежит возврату собственнику.

С учетом изложенного, апелляционный суд полагает, что в указанной части решение суда первой инстанции подлежит отмене с принятием нового судебного акта на основании [пункта 3 части 1 статьи 270](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, ввиду несоответствия выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела.

Нарушений норм процессуального права, являющихся безусловным основанием к отмене судебного акта, в соответствии с [частью 4 статьи 270](#) АПК РФ, судом первой инстанции не допущено.

руководствуясь [ст. ст. 266, 268, 269, 271](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

постановил:

[Решение](#) Арбитражного суда г. Москвы от 28.04.2023 по делу N А40-235865/22 отменить.

Обязать ООО "НЕОЛАБ" возвратить в течение 30 дней с момента вступления настоящего решения суда в законную силу ФГБУ "Всероссийский Научно-исследовательский геологический нефтяной институт" оборудование, переданное на гарантийный ремонт по акту от 12.01.2022 N 1: автоматизированный прибор для измерения пористости и проницаемости по газу и скелетного объема горных пород на образцах зерна диаметром 1,5 дюйма и 30 мм в атмосферных условиях BenchLab 7000 (производство NER, США) заводской номер BL0701 в комплекте:

- пикнометрический сосуд для образцов диаметром 30 мм и 1,5 дюйма, а также для шлама горных пород с набором вкладышей (стаканчиков) и проставочных дисков для заполнения мертвого объема при измерении образцов разного размера. Набор плашек для калибровки объема пикнометра (производства NER США) ноутбук HP EliteBook).

В остальной части в иске отказать.

Взыскать с ООО "НЕОЛАБ" в пользу ФГБУ "Всероссийский Научно-исследовательский геологический нефтяной институт" расходы по госпошлине 6000 руб. по иску, 3000 руб. - по апелляционной жалобе.

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме в Арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья
Г.М.НИКИФОРОВА

Судьи
В.И.ПОПОВ
Л.Г.ЯКОВЛЕВА
