

## Девятый арбитражный апелляционный суд г. Москвы

**Истец:** ООО «О.»

Москва, ул. Партизанская, д. 7, корп.1

**Представитель:**

Хоруженко А.С.

Юридическое бюро «Moscow legal»

г. Москва, ул. Маросейка, д. 2/15

<http://msk-legal.ru>

тел: 8(495)664-55-96

**Ответчик:** ООО «П.»

Россия, г. Норильск, ул. Талнахская, д. 28, оф. 44

### АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА

«29» апреля 2014 года Арбитражным судом города Москвы было вынесено решение по иску ООО «О.» к ООО «П.» о взыскании задолженности по агентскому договору в пользу ООО «О.» 1598113,46 – стоимость переданного товара, а также 33296,48 – расходы по госпошлине.

С данным решением Ответчик не согласен. Обращаясь с настоящей жалобой в суд апелляционной инстанции, Ответчик считает выводы суда первой инстанции, изложенные в решении, не соответствующим действительным обстоятельствам по делу, в процессе судебного разбирательства не были полностью выяснены обстоятельства, имеющие значение для дела.

Между ООО «О.» (Истец) и ООО «П.» (Ответчик), был заключен Договор от 01 марта 2012 г. (далее - Договор). Согласно п. 1.1. заключенного договора Ответчик обязуется по поручению Истца от своего имени и за счет Истца за вознаграждение выдавать отправления клиентам – физическим лицам по адресам, указанным Истцом, и принимать оплату за них. Ответчик также обязался выдавать отправления клиентам - физическим лицам в офисах Ответчика.

Договор, заключенный между Истцом и Ответчиком, является субагентским и заключен с целью организации доставки заказов клиентам интернет магазинов.

На основании п.п. 2.1.3., 4.1. Договора, Ответчик обязуется осуществлять перечисление полученных за отчетный месяц от клиентов Истца денежных средств, принадлежащих Истцу, на расчетный счет Истца.

Общая сумма денежных средств, перечисленных Ответчиком по Договору составила 20967854,06 (Двадцать миллионов девятьсот шестьдесят семь тысяч восемьсот пятьдесят четыре) руб. 06 коп. Данные платежи были осуществлены следующими платежными поручениями (Приложение № 1):

№	Пл. поруч.	Дата	Сумма (руб.)
1	111	18.09.12	95074,85
2	115	21.09.12	99376,82
3	118	02.10.12	75915,22
4	119	02.10.12	1309
5	129	19.10.12	422530,88
6	134	01.11.12	1882790,73
7	152	18.12.12	2403905
8	157	25.12.12	1462583,92

9	3	11.01.13	1675082,99
10	8	29.01.13	2266391,98
11	13	12.02.13	2315728,53
12	18	21.02.13	3147950,26
13	21	07.03.13	2219213,88
14	26	21.03.13	1450000
15	30	26.03.13	1450000
<b>Итого:</b>			<b>20967854,06 руб.</b>

В исковом заявлении приведен расчет выданных за соответствующий период отправлений, нашедший свое отражение в решении суда:

1. Согласно отчета субагента от 30.9.2012, за период 01.09.2012-30.09.2012 выдано отправлений на 222753,87 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

2. Согласно отчета агента от 31.10.2012, за период 01.10.2012-31.10.2012 выдано отправлений на 566650,80 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

3. Согласно отчета агента от 30.11.2012, за период 01.11.2012-30.11.2012 выдано отправлений на 1759217,71 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

4. Согласно отчета агента от 31.12.2012, за период 01.12.2013 - 31.12.2012 выдано отправлений на 5569947,03 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

5. Согласно отчета агента от 31.1.2013, за период 01.01.2013 - 31.01.2013 выдано отправлений на 4582120,51 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

6. Согласно отчета агента от 28.2.2013, период 01.2.2013 - 28.2.2013 выдано отправлений на 5367164,14 руб. Столбец 7 – итого к оплате клиента.

Указанные выше отчеты субагента на общую сумму - 18067854,06 (Восемнадцать миллионов шестьдесят семь тысяч восемьсот пятьдесят четыре) руб. 06 коп. были подписаны Ответчиком, они представлены в материалах дела и по ним у сторон нет разногласий.

Однако Отчет субагента от 31.03.2013 г. за период 01.03.2013 – 31.03.2013 га сумму 3977590,24 руб., является подложным и не соответствует действительности. Согласно позиции Истца он, якобы, был сформирован в электронном виде и его оригинал Ответчик не направлял Истцу. Это не соответствует действительности, Истцом не представлено в суд доказательств направления такого отчета ему в электронном виде. Напротив Ответчик сформировал отчет субагента за период 01.03.2013 – 31.03.2013 на сумму 2898937,95 руб. (Приложение № 2) и направил его вместе с последними возвращенными отправлениями 11.07.2013 г. Однако Истец подписанный вариант Ответчику не вернул.

Формирование отчетов субагента происходило в соответствующей программе Истца, расположенной на сервере Истца, после прекращения Договора доступ к ней Ответчика был прекращен Истцом в одностороннем порядке, путем смены пароля.

Отчеты субагента от 30.04.2013г. за период 01.04.2013 – 30.04.2013 на сумму 474522,36 руб. является подложным и не соответствует действительности. Отчет не формировался Ответчиком в электронном виде и не направлялся Истцу. Истцом не представлено в суд доказательств направления такого отчета ему в электронном виде.

Отчет субагента от 31.05.2013г. за период 01.05.2013 – 30.05.2013 на сумму 30672,79 руб. является подложным и не соответствует действительности. Отчет не формировался Ответчиком в электронном виде и не направлялся Истцу. Истцом не представлено в суд доказательств направления такого отчета ему в электронном виде.

Отчет субагента от 30.06.2013г. за период 01.06.2013 - 30.06.2013 на сумму 15328,48 руб. является подложным и не соответствует действительности. Отчет не формировался Ответчиком в электронном виде и не направлялся Истцу. Истцом не представлено в суд доказательств направления такого отчета ему в электронном виде.

Таким образом общая сумма причитающихся Истцу денежных средств, согласно отчетам субагента составляет 18067854,06 руб., согласно отчета - 2898937,95 руб. Общая сумма, таким образом составила 20966792,01 руб. При этом Ответчик перечислил в счет Истца сумму в размере 20967854,06 руб. Таким образом переплата Истца составила  $20967854,06 - 20966792,01 = 1062,05$  руб.

В то же самое время в отсутствие подписанных сторонами отчетов субагента Истцом не представлено доказательств передачи товаров на сумму 22565967,93 руб. Напротив Истцом представлены Товарные накладные на общую сумму 3225165,44 руб. А именно:

1. Товарная накладная от 07.12.12г. стоимость передаваемого товара составила 1731674,76 руб.

2. Товарная накладная от 13.12.2012г. стоимость передаваемого товара составила 649642,57 руб.

3. Товарная накладная от 13.12.2012г. стоимость передаваемого товара составила 101664,40 руб.

4. Товарная накладная от 15.12.2012г. стоимость передаваемого товара составила 663516,76 руб.

5. Товарная накладная от 15.12.2012г. стоимость передаваемого товара составила 68336,68 руб.

Таким образом, на основании вышеизложенного, довод Истца о необходимости взыскания с Ответчика задолженности в размере 1598113,87 руб. является несостоятельным.

Заключенный между истцом и ответчиком Договор - агентский договор. Передаваемые Истцом (принципалом по Договору ) Ответчику (агенту по Договору) товары находятся до их передачи Клиентам в собственности принципала, и право собственности на них к агенту при передаче товаров не переходит (ст.ст. 996, 1005 ГК РФ). Товары передаются ответчику по товарным накладным Т-2, вместе с информацией о Клиенте (адрес, условия доставки) и указанием суммы денежных средств, подлежащих сбору с каждого Клиента.

Согласно условиям Договора, после передачи товара Ответчику последний, как агент, обязан вручить товар указанному истцом (принципалом по Договору) лицу (Клиенту). В соответствии с положениями закона «О защите прав потребителей» (Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1) и Правил продажи товаров дистанционным способом (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612), потребитель имеет право отказаться от товара. Товар, от которого Клиент отказался, Ответчик обязан вернуть Истцу.

При отказе Клиента от товаров ответчик обязался возвращать товары истцу (за счет Истца) согласно утвержденному Истцом графиком возврата. Максимальный срок нахождения на складе Ответчика товаров полностью или частично оплачиваемых клиентами в момент вручения — 14 дней, товаров, ранее оплаченных клиентами - 30 календарных дней с момента получения на склад Агента. Доставка товаров курьером, выдача товаров в офисе Ответчика и возврат товаров Истцу осуществляются Ответчиком за вознаграждение, размеры которого установлены в Приложениях к Договору.

Согласно позиции Истца, судьба некоторых товаров, общей стоимостью 461282,46 руб., переданных Ответчику по 5 товарным накладным, которые должны были быть вручены Клиентам, Истцу до сих пор не известна.

Однако в расчете взыскиваемой с Ответчика суммы за утраченные отправления присутствуют позиции из Товарной накладной от 02.08.2013г., которая не представлена в материалах дела. Данная накладная сторонами не подписывалась, товары по ней не передавались. В июле 2013г. взаимоотношения между сторонами уже были прекращены.

Кроме того в расчете взыскиваемой суммы отдельными позициями выделены «Услуги доставки» Общество с ограниченной ответственностью «П.» - самовывоз

Норильск. Цена этих позиций различная по всему документу. Однако Истцом не были даны пояснения, каким образом услуга была включена в расчет стоимости утраченных товаров, составленной на основе товарных накладных, а также не были даны объяснения ценообразования данной позиции.

Следует отметить, что часть позиций расчета отсутствует в товарных накладных. Даты товарных накладных не соответствуют представленным в материалах дела.

В то же время все поименованные в отчете товары были надлежащим образом переданы клиентам или возвращены Истцу, что подтверждается Отчетом субагента, а также Актами возврата отправок.

Кроме того, судом не дана оценка письма Ответчика в адрес Истца о расторжении договора с 31 марта 2013г. исх. от 07.02.2014г., данное письмо было получено Истцом 11 февраля, что подтверждается DHL (Приложение № 3). Последняя выплата по Договору со стороны Ответчика была осуществлена Ответчиком 26.03.13г. В то же время, Истец, согласно расчету взыскиваемой с Ответчика суммы за утраченные отправления продолжал, якобы, передавать товары Ответчику.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 71, 269, 270 АПК РФ.

### ПРОШУ СУД:

1. Отменить решение арбитражного Суда г. Москвы и отказать Истцу – ООО «О.» в полном объеме.
2. О дате и времени судебного заседания прошу уведомлять в адрес юридического бюро «Moscow legal», г. Москва, ул. Маросейка, д. 2/15, <http://msk-legal.ru>

#### Приложение:

1. Платежные поручения – в 1 экз., на 15 л.
2. Отчет субагента по операциям от 31.03.2013г. – в 1 экз., на 51 л.
3. Копия письма DHL от 05 мая 2014г. – в 1 экз., на 1 л.
4. Квитанция об отправке документов Истцу от 23.07.2014г. - в 2 экз., на 2 л.
5. Выписка из ЕГРЮЛ (7 стр.) (<http://msk-legal.ru>)

Представитель по  
доверенности

Курьянов А.А.

«22» июля 2014г.