



Общество с ограниченной
ответственностью
«ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ»

Юр. Адрес: 664017, Иркутская обл., г.Иркутск, ул. Лермонтова, дом 136/1.

Почт. адрес: 664014, Иркутская обл., г.Иркутск, ул. Толевая, дом 4, оф 3.

ИНН/КПП 3808192154/381201001

тел. 8 (3952) 68-95-25, 8-904-141-02-78

e-mail: 689525@mail.ru, сайт: всп-38.рф

Исх. № 704 от «02» Ноября 2023 г.

Генеральному директору
ООО «ШЕЛПРОКК»
Бусел Е.А..

**Ответ на требование (претензию)
о возврате денежных средств по договору поставки № 21Ж/07-2023 от 03.08.2023**

25.10.2023 года в адрес ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» посредством электронной почты поступило требование (претензия) (исх. №17) от ООО «ШЕЛПРОКК» о возврате денежных средств договору поставки № 21Ж/07-2023 от 03.08.2023 (далее по тексту – договор поставки).

03.08.2023 года между ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» (поставщик) и ООО «ШЕЛПРОКК» (покупатель) заключен договор поставки № 21Ж/07-2023, в соответствии с п.1.1. которого поставщик обязуется осуществить поставки продукции промышленного назначения, а покупатель обязуется обеспечивать приемку и оплату поставленной продукции в порядке, установленном договором.

12.09.2023 года в адрес ООО «ШЕЛПРОКК» была осуществлена поставка следующего товара: глухое пересечение типа Р65 по углом 45 без износа общей стоимостью 2 160 000 рублей, о чем сторонами была подписана УПД № 205 от 12.09.2023 года без замечаний. Товар был полностью оплачен покупателем.

11.10.2023 года от ООО «ШЕЛПРОКК» поступило уведомление о том, что при попытке переместить глухое пересечение со склада на место последующего монтажа, оно переломилось в двух местах, также ООО «ШЕЛПРОКК» в данном уведомлении просило организовать выездов специалистов на объект для оценки ущерба, гарантийных обязательств и возможности оперативного устранения и замены поврежденных элементов.

В этот же день, 11.10.2023 года ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» направило ответ на уведомление, в котором указало на то, что согласно представленным фотоматериалам **данный излом мог стать последствием нарушения процедуры перемещения и погрузочно-разгрузочных работ, также указало на нецелесообразность выезда специалиста на место, и с целью сохранить партнерские отношения предложило заменить необходимые части глухого перемещения (при условии дополнительной оплаты замены, так как данный случай не относится к гарантийным).**

На предложения, изложенные в ответе на уведомление, ответа ООО «ШЕЛПРОКК» не последовало, а 25.10.2023 года была направлена претензия.

В требовании (претензии) ООО «ШЕЛПРОКК» указывает на то, что товар, поставленный в рамках заключенного договора поставки, а именно, глухое пересечение, (УПД № 205 от 12.09.2023 года), поставлено с нарушениями требования качества товара – слом в двух местах в виду неустраняемого дефекта металла, что делает его непригодным к использованию.

В качестве доказательства нарушений требований качества товара ООО «ШЕЛПРОКК» прилагает к претензии акт выявленных недостатков товара (акт о порче материала от 06.10.2023).

На основании изложенных в претензии доводов, ООО «ШЕЛПРОКК» просит ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» произвести возврат уплаченной за товар суммы в размере 2 160 000 рублей в срок до 02 ноября 2023 года.

Ознакомившись с требованием (претензией) и прилагаемыми к нему документами, ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» считает, что претензионные требования не подлежат удовлетворению в связи со следующим.

1. ООО «ШЕЛПРОКК» не предоставляет ни одного надлежащего доказательства того, что недостатки товара возникли по вине поставщика и до передачи товара покупателю

1.1. Акт о порче материала от 06.10.2023 года не является надлежащим доказательством того факта, что недостатки товара возникли до момента его передачи покупателю – ООО «ШЕЛПРОКК».

В акте указано, при каких обстоятельствах произошел излом: при подъеме для дальнейшей транспортировки к месту монтажа фронтальным погрузчиком компании ООО «ЭлектроЭнергетика».

Более того, в акте также установлена и причина порчи товара: *нарушение технологии погрузки-разгрузочных работ.*

Таким образом, ООО «ШЕЛПРОКК» признает, что недостатки товара возникли уже после передачи товара и вызваны виновными действиями третьих лиц, производящих погрузочно-разгрузочные работы. Кроме того, то, что указано в акте о порче материала согласуется с теми предположениями, которые ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» указало в ответе на уведомление (что излом произошел вследствие неправильного перемещения материалов и нарушении производства погрузочно-разгрузочных работ, погрузочно-разгрузочные работы должны производиться специалистами, обладающими специальными знаниями и умениями, подтвержденными соответствующими сертификатами и удостоверениями), соответственно, предположения ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» подтвердилось.

Кроме того, в акте говорится о том, что погрузочно-разгрузочные работы производились фронтальным погрузчиком, однако ООО «ШЕЛПРОКК» не предоставляет документов о том, что грузоподъемность погрузчика позволяла произвести погрузку на него глухого пересечения. Также стоит отметить, что согласно информации, размещенной в свободном доступе в сети «Интернет», фронтальные погрузчики в основном используются для перемещения сыпучих и кусковых материалов, следовательно, ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» полагает, что перемещение глухого пересечения погрузчиком недопустимо.

Согласно с п.1 ст. 459 Гражданского кодекса РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с [законом](#) или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

УПД № 205 от 12.09.2023 года подписан сторонами без замечаний, свидетельствует об исполнении обязанности поставщика передать товар покупателю, соответственно, с момента подписания УПД, все риски случайной гибели и повреждения товара перешли на ООО «ШЕЛПРОКК».

Таким образом, акт о порче материала от 06.10.2023 года не только не доказывает вину поставщика в недостатках поставленного товара, но и однозначно указывает на то, что порча товара произошла уже после передачи товара покупателю.

В соответствии с п.1 ст. 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

В сертификате качества изготовителя данного товара ООО «ЖД-СтройГрупп» (копия которого предоставлялась ООО «ШЕЛПРОКК»), указано, изделие «Пересечение глухое колеи 1520 мм и колеи 1520 мм типа Р65 под углом 45» прошел полный цикл изготовления, соответствует требованиям ГОСТ 33535-2015 «Соединения и пересечения железнодорожных путей» и признана годной для эксплуатации.

Также в сертификате качества указано, что гарантийная наработка и гарантийный срок службы должен соответствовать п.10 ГОСТ 33535-2015. В соответствии с п.10.1 ГОСТ 33535-2015, изготовитель гарантирует соответствие соединений и пересечений железнодорожных путей требованиям настоящего стандарта при соблюдении потребителем условий эксплуатации, транспортирования и хранения, установленных настоящим стандартом.

Вместе с тем, покупатель (потребитель) не предоставил доказательств того, что эксплуатация и транспортирование были выполнены им надлежащим образом. Поставщик, в свою очередь, исполнил требования п.1 ст. 469 ГК РФ о передаче покупателю товара качество которого, соответствует условиям заключенного договора купли-продажи.

Особое мнение, отмеченное в акте, и состоящее в том, что *«Излом Рельса Р-65 L=8500 мм в количестве 2-х штук произошел по причине ослабления металла в следствие нагрева его газовой горелкой производителем, в нарушение технологии резки»*, носит вероятностный характер и не подтверждается какими-либо доказательствами. Кроме того, данное особое мнение изложено в акте без подписи, соответственно, невозможно установить, от кого из принимающих участие в осмотре товара лиц оно исходит, и обладает ли данное лицо специальными знаниями, чтобы такие выводы сделать.

1.2.ООО «ШЕЛПРОКК» не представлены иные доказательства, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю, а также не предоставляет доказательств того, что имеется дефект металла, из которого изготовлено глухое пересечение .

ООО «ШЕЛПРОКК», ссылаясь на то, что ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» поставило некачественный товар, не предоставляет ни одного надлежащего и относимого доказательства об этом, в частности, отсутствует заключение специалиста, обладающего должной квалификацией и образованием, подтвержденными документально, о причине и условиях возникновения недостатков товара.

ООО «ШЕЛПРОКК» в претензии, говоря о том, что произошел излом глухого пересечения, не указывает из-за чего (из-за какого дефекта самой металлической конструкции) это произошло. Излом мог произойти вследствие механического воздействия на него при перемещении, что, собственно, и отражено в акте о порче материала.

2. Осмотр товара произведен покупателем с нарушением требований, установленных договором поставки (в редакции протокола разногласий).

В соответствии с п.3.10 договора поставки, если Покупателем будут установлены явные недостатки качества Продукции (т.е. недостатки, которые могут быть выявлены при обычной приемке Продукции), недостача её по количеству, нарушение ассортимента Продукции или скрытые недостатки качества Продукции (т.е. выявленные в течение гарантийного срока недостатки, которые не могут быть выявлены при обычной приемке Продукции) Покупатель извещает об этом Поставщика по телефону и электронным каналам связи в течение 3 (трех) рабочих дней с момента выявления указанных недостатков. Явные недостатки товара, а также недостача по количеству и ассортименту должны быть выявлены сразу в момент приемки товара, в таком случае Покупатель обязан приостановить приемку и обеспечить вызов представителя Поставщика для продолжения приемки и составления акта о расхождении по форме ТОРГ-2. Извещение в обязательном порядке должно содержать подробное описание установленных недостатков с приложением их фотографий/видеозаписи.

Поставщик в течение 3 (трех) рабочих дней с даты получения извещения о выявленных недостатках обязуется дать аргументированный ответ по фактам выявленных недостатков, либо

выслать своего представителя в место нахождения данной Продукции для определения причин возникновения недостатков и составления соответствующего двустороннего Акта. Неявка представителя Продавца для составления акта в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения вызова Покупателя является основанием для составления акта Покупателем с привлечением представителей Торгово-промышленной палаты (ТПП) РФ. Расходы, понесенные Покупателем в связи с вызовом представителя ТПП РФ и составлением соответствующих документов, возмещаются Поставщиком по требованию Покупателя в течение 5 (пяти) банковских дней с даты получения такого требования, в том случае, если по результатам приемки будет установлено, что недостатки товара возникли до момента передачи его Покупателю.

В случае поставки Продукции ненадлежащего качества и/или некомплектного Поставщик обязан за свой счет произвести допоставку (замену) Товара в согласованные Сторонами сроки.

Однако, ООО «ШЕЛПРОКК» допустило следующие нарушения процедуры:

- Во-первых, уведомление о вызове представителя поставщика направлено 06.10.2023 года, и в соответствии с условиями договора, акт в отсутствие представителя поставщика мог быть составлен только 12.10.2023 года, однако акт составлен в тот же день, когда и было направлено извещение.
- Во-вторых, даже если поставщик не направил своего представителя, акт должен быть составлен в присутствии представителя ТПП РФ, однако этого сделано не было.

Соответственно, ООО «ШЕЛПРОКК» нарушены требования к оформлению результата осмотра, установленные договором поставки.

3. ООО «ШЕЛПРОКК» некорректно сформулировало свои претензионные требования, исключив возможность применения альтернативных вариантов для урегулирования возникшей ситуации.

ООО «ШЕЛПРОКК» просит произвести возврат уплаченной за товар денежной суммы в полном объеме, при этом отмечает, что товар поставщиком заменен не был.

Вместе с тем, ООО «ШЕЛПРОКК» игнорирует следующие обстоятельства:

- В ответе на уведомление от 11.10.2023 года, ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» предложило произвести замену товара, и указало условия, при которых такая замена могла бы быть произведена (дополнительная плата), однако ООО «ШЕЛПРОКК» никак не отреагировало на данное предложение, а в претензии указали так, как будто данного предложения вовсе не поступало.

- В соответствии с п.2 ст. 475 ГК РФ, в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе **потребовать** замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору. ООО «ШЕЛПРОКК» не заявляло в адрес ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» требования о замене товара, соответственно, заявление о том, что замена не была произведена является некорректным.

- Согласно п.2 ст. 475 ГК РФ, в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. ООО «ШЕЛПРОКК» в претензии требует возврата уплаченной за товар денежной суммы, однако не заявляет об отказе от исполнения договора, как это предусмотрено указанной нормой, на которую ООО «ШЕЛПРОКК» ссылается. Кроме того, ООО «ШЕЛПРОКК» не сообщает, каким образом будет разрешаться вопрос о возврате товара в адрес поставщика.

Подводя итог всем изложенным обстоятельствам ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» считает, что

- надлежащих доказательств поставки товара ненадлежащего качества и вины в этом поставщика покупателем не представлено. В акте осмотра от 06.10.2023 года покупатель признает, что недостатки товара возникли уже после его передачи поставщиком, а именно при проведении погрузочно-разгрузочных работ, также покупатель не указывает какие конкретно дефекты металла вызвали излом глухого пересечения;
- осмотр с целью выявления недостатков произведен с нарушениями требований, установленных договором поставки;
- ООО «ШЕЛПРОКК» не заявлял требования о замене товара, но указал, что замена не была произведена, также ООО «ШЕЛПРОКК» в нарушение п.2 ст.475 ГК РФ не заявил требование об отказе от исполнения договора.

В соответствии со ст. 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» полагает, что все принятые на себя обязательства перед ООО «ШЕЛПРОКК» исполнены им надлежащим образом.

На основании изложенного, ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ» полагает, что требование (претензия) ООО «ШЕЛПРОКК» удовлетворению не подлежит.

С уважением,
Генеральный директор
ООО «ЖЕЛДОРКОМПЛЕКТ»



Черных Л.П.