



Именем Российской Федерации
АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТУЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ
300041, Россия, г. Тула, Красноармейский пр., 5
тел./факс (4872) 250-800;
e-mail: a68.info@arbitr.ru;
<http://www.tula.arbitr.ru>

Р Е Ш Е Н И Е

г. Тула

Дело № А68-13855/2019

Резолютивная часть решения объявлена 01 декабря 2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 08 декабря 2021г.

Арбитражный суд в составе:

Судьи

протокол судебного заседания вела секретарь судебного заседания

рассмотрел в судебном заседании дело по иску ООО «СмайлСпа» (ИНН 7104523840, ОГРН 1147154004821)

к ООО «Гет Воркер» (ИНН 7107546331, ОГРН 1137154037877)

о взыскании неосновательного обогащения в размере 682 398 руб.32 коп., расходов по оплате государственной пошлины

3-е лицо – ООО «Гуард» (ИНН 7105048972, ОГРН 1167154079179)

при участии в заседании:

от истца – , по доверенности от 01.01.2021, , по доверенности от 10.03.2021;

от ответчика – , по доверенности от 11.01.2021;

от 3-его лица – по доверенности от 11.01.2021

Суд установил.

10.10.2018 между ООО «Гет Воркер» (исполнитель - ответчик) и ООО «СмайлСпа» (заказчик – истец) заключен договор оказания услуг №ГВ-18-000441, согласно п. 1.1 которого Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги (работы), определяемые сторонами в Приложении к договору.

Пунктом 1.1 Приложения №ГВ-18-000441-0000001 от 10.10.2018 к договору от 10.10.2018 предусмотрено, что Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказывать нижеследующие услуги:

1.1.1. информационная поддержка сайта заказчика в поисковых системах www.yandex.ru (Яндексе), www.google.ru (Google) сети интернет посредством программного продукта ReEnter. URL-адрес сайта smilespa.ru;

1.1.2. организация сбора статистических данных о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.3. подготовка и предоставление заказчику статистических отчетов о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.4. консультирование в рамках настоящего Приложения заказчика по вопросам интернет-маркетинга.

Пунктом 1.1 Приложения №ГВ-18-000441-0000002 от 16.11.2018 к договору от 10.10.2018 предусмотрено, что Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказывать нижеследующие услуги:

1.1.1. информационная поддержка сайта заказчика в поисковых системах www.yandex.ru (Яндексе), www.google.ru (Google) сети интернет посредством программного продукта ReEnter. URL-адрес сайта smilespa.ru;

1.1.2. организация сбора статистических данных о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.3. подготовка и предоставление заказчику статистических отчетов о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.4. консультирование в рамках настоящего Приложения заказчика по вопросам интернет-маркетинга.

Пунктом 1.1 Приложения №ГВ-18-000441-0000003 от 30.11.2018 к договору от 10.10.2018 предусмотрено, что Исполнитель обязуется выполнить работы по информационной поддержке интернет-сайта smilespa.ru посредством программного продукта ReEnter из любых источников сети Интернет.

Работы, предусмотренные п. 1.1 Приложения, осуществляются в соответствии с заявкой, согласованной в настоящем Приложении (п. 1.2).

Пунктом 1.1 Приложения №ГВ-18-000441-0000005 от 12.04.2019 к договору от 10.10.2018 предусмотрено, что Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказывать нижеследующие услуги:

1.1.1. информационная поддержка сайта заказчика в поисковых системах www.yandex.ru (Яндексе), www.google.ru (Google) сети интернет посредством программного продукта ReEnter. URL-адрес сайта smilespa.ru;

1.1.2. организация сбора статистических данных о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.3. подготовка и предоставление заказчику статистических отчетов о позициях сайта заказчика в поисковых системах;

1.1.4. консультирование в рамках настоящего Приложения заказчика по вопросам интернет-маркетинга.

В соответствии с условиями п. 2.2.2. договора Заказчик обязан оплачивать Исполнителю услуги (работы), предусмотренные договором и Приложением, в размере, порядке и сроки, согласованные сторонами в указанных документах.

Согласно п. 3.1 договора стоимость услуг (работ) и иные особенности оплаты указываются в Приложении к договору.

В соответствии с п. 6.1. Приложения №ГВ-18-000441-0000001 от 10.10.2018 к договору от 10.10.2018 стоимость услуг рассчитывается по формуле: стоимость услуг посредством программного продукта ReEnter = Абонемент + Премия (Яндекс) + Премия (Google), где: стоимость Абонемента - это постоянная составляющая стоимости предоставляемых исполнителем услуг – 50 000 руб. (п. 6.2).

Премия – это динамическая составляющая стоимости предоставляемых исполнителем услуг, зависящая от позиций сайта в результатах поиска поисковой системы Яндекс (www.yandex.ru), Google (www.google.ru) в течение отчетного периода. Расчет премий для каждой ключевой фразы осуществляется по итогам месяца в зависимости от количества дней нахождения ссылки на Интернет-сайт в ТОП согласованных поисковых систем (п. 6.5).

В соответствии с п. 6.1. Приложения №ГВ-18-000441-0000002 от 16.11.2018 к договору от 10.10.2018 стоимость услуг рассчитывается по формуле: стоимость услуг посредством программного продукта ReEnter = Абонемент + Премия (Яндекс) + Премия (Google), где: стоимость Абонемента - это постоянная составляющая стоимости предоставляемых исполнителем услуг – 80 000 руб. (п. 6.2).

В соответствии с п. 6.1. Приложения №ГВ-18-000441-0000003 от 30.11.2018 к договору от 10.10.2018 стоимость услуг по информационной поддержке интернет-сайта посредством программного продукта ReEnter составляет 300 000 руб. в месяц.

В соответствии с п. 6.1. Приложения №ГВ-18-000441-0000005 от 12.04.2019 к договору от 10.10.2018 стоимость услуг рассчитывается по формуле: стоимость услуг посредством программного продукта ReEnter = Абонемент + Премия (Яндекс) + Премия (Google), где: стоимость Абонемента - это постоянная составляющая стоимости предоставляемых исполнителем услуг – 50 000 руб. (п. 6.2).

Премия – это динамическая составляющая стоимости предоставляемых исполнителем услуг, зависящая от позиций сайта в результатах поиска поисковой системы Яндекс (www.yandex.ru), Google (www.google.ru) в течение отчетного периода. Расчет премий для

каждой ключевой фразы осуществляется по итогам месяца в зависимости от количества дней нахождения ссылки на Интернет-сайт в ТОП согласованных поисковых систем (п. 6.5).

Приемка оказанных услуг в силу п. 4.1 договора осуществляется Заказчиком в Личном кабинете. Все электронные документы, составленные и подписанные Исполнителем в электронной форме посредством факсимиле и опубликованные в Личном кабинете Заказчика, признаются сторонами совершенными в надлежащей форме.

Пунктом 4.2 договора предусмотрено, что подтверждением оказания услуг и выполнения работ Исполнителем по договору является Отчет о выполненных работах, который включает в себя указания на объемы выполненных работ в количественном выражении, стоимость работ и период, в который проводились работы. Основанием для принятия работ служат отчеты Исполнителя.

Стороны признают, что отчетный период приравнивается к 1-му календарному месяцу, при этом первый отчетный период завершается в последний календарный день месяца, в котором был старт работ по Приложению к договору.

По факту выполнения работ, в течение 10 календарных дней с момента окончания отчетного периода (календарного месяца) Исполнитель публикует в Личном кабинете Заказчика Отчет и акт выполненных работ (п. 4.3 договора).

Согласно п. 4.4 договора, в случае не направления оригинала мотивированного отказа в принятии работ в течение 10 рабочих дней с момента публикации акта выполненных работ в Личном кабинете, Отчет и акт выполненных работ Исполнителя считаются принятыми Заказчиком, а Исполнитель - исполнившим свои обязательства надлежащим образом.

В случае несогласия с оказанными услугами, Заказчик по электронной почте направляет Исполнителю скан официального мотивированного отказа. Все электронные документы, направленные с адреса электронной почты: gomanov.litstile@yandex.ru, признаются сторонами совершенными в надлежащей форме. Оригинал официального мотивированного отказа может быть продублирован Заказчиком и направлен Исполнителю почтой (заказным письмом с уведомлением) по фактическому адресу, указанному в разделе 10 договора.

В случае неполучения Отчета и акта выполненных работ в срок, предусмотренный договором, или отсутствия уведомления по электронной почте об их публикации (в том числе в случаях, предусмотренных п.4.6 договора), Заказчик обязуется уведомить об этом Исполнителя по электронной почте до 15 числа следующего за отчетным месяцем. В случае отсутствия уведомления Заказчика о неполучении указанных в настоящем пункте документов в данный срок, он считается получившим их в надлежащем порядке.

За период с 15.10.2018 по 16.07.2019 истцом в адрес исполнителя были перечислены денежные средства в размере 682 398,32 руб. по договору №ГА-18-000441 от 10.10.2018.

Между сторонами происходила электронная переписка посредством электронной почты, которая сторонами не оспаривается.

Истец, не согласившись с объемом оказанных исполнителем услуг, указав на факт отсутствия им приемки оказанных услуг в установленном порядке, ненадлежащее качество оказанных услуг, обратился к ответчику с претензией №3 от 15.10.2019 о возврате денежных средств, уплаченных по договору.

Факт невозврата ответчиком денежных средств в размере 682 398,32 руб., уплаченных истцом по договору №ГА-18-000441 от 10.10.2018, послужил основанием для обращения в арбитражный суд с настоящим иском (с учетом уточнения).

Ответчик возражал против удовлетворения требований истца по основаниям, изложенным в отзывах.

Суд, рассмотрев материалы дела, считает, что в удовлетворении иска следует отказать. При этом суд исходит из следующего.

Спорные правоотношения возникли в результате исполнения договора возмездного оказания услуг.

Согласно ст. 309 ГК РФ 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.

Односторонний отказ от обязательств и одностороннее изменение его условий не допускается в силу ст. 310 ГК РФ.

Согласно пункту 1 статьи 782 ГК РФ, заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Под данными расходами следует понимать не только расходы, которые были произведены исполнителем до даты расторжения договора, но и те расходы, обязанность по осуществлению которых возникла у него до указанного момента в связи с принятием в целях исполнения договора возмездного оказания услуг соответствующих обязательств перед третьими лицами и необходимости их исполнения, в том числе и в части условий, касающихся прекращения этих обязательств.

В соответствии с пунктом 4 статьи 453 ГК РФ, стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Односторонний отказ заказчика от исполнения договора возмездного оказания услуг не прекращает обязательства заказчика оплатить исполнителю необходимые расходы, которые он понес в счет услуг, как оказанных, так еще и не оказанных, до момента одностороннего отказа заказчика от исполнения договора.

Следовательно, расходы, понесенные исполнителем, могут быть оплачены заказчиком как до отказа от исполнения договора возмездного оказания услуг, так и после него, в том числе взысканы с заказчика в судебном порядке (Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2015), утвержденной Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 04.03.2015).

Согласно пункту 2 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 21.12.2005 N 104 "Обзор практики применения арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о некоторых основаниях прекращения обязательств", односторонний отказ заказчика от исполнения договора возмездного оказания услуг (пункт 1 статьи 782 ГК РФ) не прекращает обязательства заказчика оплатить исполнителю необходимые расходы, которые он понес в счет еще не оказанных до момента одностороннего отказа заказчика от исполнения договора услуг. Односторонний отказ от исполнения договора допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Истец, не согласившись с объемом оказанных исполнителем услуг, указав на факт отсутствия им приемки оказанных услуг в установленном порядке, ненадлежащее качество оказанных услуг, обратился к ответчику с претензией №3 от 15.10.2019 о возврате денежных средств, уплаченных по договору №ГА-18-000441 от 10.10.2018 в связи с его неисполнением ответчиком.

Согласно ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

По смыслу данной нормы права исполнитель может считаться надлежаще исполнившим свои обязательства при совершении перечисленных в договоре действий или осуществлении определенной деятельности.

Применительно к настоящему спору такие действия заключались в информационной поддержке интернет-сайта smilesra.ru посредством программного продукта ReEnter в в поисковых системах Яндекс, Гугл.

Проверяя доводы истца о ненадлежащем выполнении ответчиком работ судом была назначена судебная экспертиза, проведение которой поручено эксперту Пухальской Н.В. - ООО Лаборатория продвижения сайтов «СЕОМАКС».

Экспертом представлено заключение от 26.01.2021, в котором содержатся данные о процентном соотношении выполненных работ к общему их объему.

При этом эксперт не указывает, каким образом данные проценты были им выведены.

Опрошенная в судебных заседаниях эксперт Пухальская Н.В. ответила на вопросы суда и сторон.

Согласно статье 64 АПК РФ доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Все доказательства должны быть получены и исследованы в соответствии с требованиями федерального законодательства. Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом в совокупности с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Заключение эксперта признается одним из доказательств по делу наравне со всеми иными видами доказательств.

Оценивая указанные доказательства, суд исходит из того, что заключение эксперта является одним из видов доказательств по делу, исследуется и оценивается наряду с другими доказательствами, не имеет заранее установленной силы, не носит обязательного характера и в силу статьи 71 АПК РФ подлежит оценке наравне с другими представленными доказательствами (определение ВАС РФ от 17.02.2012 № ВАС-649/12).

Исходя из содержания статей 86 и 87 АПК РФ заключение эксперта должно быть ясным для понимания и не должно допускать неоднозначного толкования или вводить в заблуждение.

Статьей 87 АПК РФ предусмотрено, что при недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела может быть назначена дополнительная экспертиза, проведение которой поручается тому же или другому эксперту.

В случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или комиссии экспертов по тем же вопросам может быть назначена повторная экспертиза, проведение которой поручается другому эксперту или другой комиссии экспертов.

Ответчик с заключением не согласился, но о проведении дополнительной или повторной экспертизы стороны не заявляли.

По результатам проведенной судебной экспертизы ответчиком представлены письменные возражения и пояснения.

Суд соглашается с ответчиком в том, что эксперт отождествляет качество услуг с достижением или не достижением результата, это следует из заключения, ответов эксперта в

ходе судебного заседания, в то время, как согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 23.01.2007 № 1-П, определяя исчерпывающим образом такое существенное условие договора, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета договора возмездного оказания услуг достижение результата, ради которого он заключается.

Выделение в качестве предмета данного договора совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Следовательно, заключая договор возмездного оказания услуг, стороны, будучи свободны в определении цены договора, сроков его исполнения, порядка и размера оплаты, вместе с тем не вправе изменять императивное требование закона о предмете данного договора.

Более того, сам эксперт в заключении указывает, что достичь всех целей, обозначенных в договоре и Приложениях за один месяц в поисковом продвижении принципиально невозможно.

Однако в соответствии с разделом 3 Приложений к договору комплекс работ по продвижению интернет-сайта и привлечению целевых посетителей не ограничивается только работой непосредственно с самим сайтом, в перечень услуг Исполнителя входят, в частности, работы, связанные с планированием продвижения интернет – сайта, и настройкой систем его мониторинга; работы по оптимизации интернет – сайта; согласование доработок с Заказчиком; создание отчетности; осуществление веб-аудита сайта; веб-поддержка. Данные выводы подтверждаются сложившейся правоприменительной практикой и ответом эксперта.

Исполнителем в спорный период были подготовлены и размещены в Личном кабинете Заказчика различные рекомендации, технические задания по услугам, акты оказанных услуг.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 23.01.2007 № 1-П, определяя исчерпывающим образом такое существенное условие договора, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета договора возмездного оказания услуг достижение результата, ради которого он заключается.

Выделение в качестве предмета данного договора совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Следовательно, заключая договор возмездного оказания услуг, стороны, будучи свободны в определении цены договора, сроков его исполнения, порядка и размера оплаты,

вместе с тем не вправе изменять императивное требование закона о предмете данного договора. Заключенный сторонами договор не содержит в себе положения, ставящие определение качества услуги в зависимость от достижения возможного результата. Специфика заключенного договора возмездного оказания услуг заключается в том, что оплата происходит за оказываемые услуги.

Судом из электронной переписки сторон установлено отсутствие каких-либо принципиальных замечаний к текущим работам и результатам работ.

В подтверждение факта оказания услуг в спорный период, ответчиком представлены: счета на оплату акты оказанных услуг, направленные ответчику; отчеты о работах, выполненных в рамках договора за спорный период, а также документы, подтверждающие направление по электронной почте в адрес ответчика отчетов по результатам по сайту за спорный период.

Мотивированные отказы от подписания актов оказанных услуг истцом не заявлялись, кроме одного отказа по приложению №3, стоимость по которому была учтена сторонами при взаиморасчетах по договору, что истцом не оспаривается.

Согласно части 1 статьи 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

С учетом распределения бремени доказывания, истцом не доказан факт неисполнения ответчиком обязательств по договору в полном объеме, в связи с чем отказывает в удовлетворении заявленного требования.

Руководствуясь ст.ст. 110, 167-170, 171, 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

В иске ООО «СмайлСпа» отказать.

Расходы по уплате государственной пошлины в размере 15 039 руб., по оплате судебной экспертизы в размере 59 000 руб. отнести на истца.

Взыскать с ООО «СмайлСпа» в доход федерального бюджета государственную пошлину в размере 1 609 руб.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в Двадцатый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Тульской области в месячный срок после его принятия.

Судья

