

Категорія справи № 908/2469/16: **не визначено.**

Надіслано судом: **14.09.2017**. Зареєстровано: **15.09.2017**. Оприлюднено: **19.09.2017**.

Дата набрання законної сили: **12.09.2017**



номер провадження справи 20/96/16-33/101/16

ГОСПОДАРСЬКИЙ СУД ЗАПОРІЗЬКОЇ ОБЛАСТІ

УХВАЛА

12.09.2017

Справа № 908/2469/16

За заявою Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню, по справі №908/2469/16

за позовом: Товариства з обмеженою відповідальністю Фінансова установа Європейська факторингова компанія розвитку (04050, м. Київ, вул. Глибочицька, буд. 40х)

до відповідача: Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат (69014, м. Запоріжжя, вул. О.Поради, буд. 44)

третья особа, яка не заявляє самостійних вимог на предмет спору на стороні відповідача: Товариство з обмеженою відповідальністю Юністіл (50045, Дніпропетровська область, м.Кривий Ріг, вул. Окружна, буд. 127/10)

про стягнення заборгованості в розмірі 2450753,80 дол. США (що еквівалентно 63918722,55 грн.) та 16667288,47 грн.

Суддя Мірошніченко М.В.

Секретар судового засідання Хилько Ю.І.

За участю представників сторін:

від позивача: ОСОБА_1 довіреність № 15 від 18.08.2017 р.

від відповідача (заявника) : ОСОБА_2 довіреність № 14/44 від 12.09.2017 р., ОСОБА_3 - довіреність від 10.05.2017р.

від третьої особи: не з'явився

ВСТАНОВЛЕНО:

Публічне акціонерне товариство ОТП БАНК звернулося до господарського суду Запорізької області з позовною заявою до ПАТ Запорізький абразивний комбінат, як до поручителя ТОВ Юністіл за договором про надання кредиту № CR 08-435/29-1 від 13.08.2008р. та договором про надання кредитної лінії № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008р., про стягнення заборгованості в розмірі 2450753,80 дол. США (що еквівалентно 63918722,55 грн.) та 16667288,47 грн., на підставі договору поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р.

Рішенням господарського суду Запорізької області від 12.12.2016р. по справі № 908/2469/16 позов задоволено частково. Стягнуто з Публічного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат на користь Публічного акціонерного товариства ОТП БАНК заборгованість в розмірі 541518,43 дол. США (еквівалент 14422247,35 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США) та 3070533,42грн., які складаються з: 1) заборгованості за Договором про надання кредиту № CR 08-435/29-1 від 13.08.2008 р. зі змінами та доповненнями, зі сплати процентів за користування кредитом в період: з 01.03.2016 р. по 31.08.2016 р., в розмірі 446386,23 дол. США (еквівалент 11888593,75 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США станом на 05.09.2016 р.), 2) заборгованості за Договором про надання кредитної лінії № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008 р. зі змінами та доповненнями, зі сплати процентів за користування кредитом в період: з 01.03.2016 р. по 31.08.2016 р., в розмірі 3070533,42 грн. та 95132,20 дол. США (еквівалент 2533653,60 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США станом на 05.09.2016 р.); та 44127,89грн. судового збору. В іншій частині позову відмовлено.

Постановою Донецького апеляційного господарського суду від 10.07.2017 р. по справі № 908/2469/16 рішення господарського суду Запорізької області від 12.12.2016 р. залишено без змін.

31.07.2017 р. на виконання судового рішення було видано відповідний наказ.

З матеріалів справи вбачається, що під час апеляційного розгляду справи ухвалою Донецького апеляційного господарського суду від 08.06.2017р. замінено відповідача у справі № 908/2469/16 Публічне акціонерне товариство Запорізький абразивний комбінат на його правонаступника - Приватне акціонерне товариство Запорізький абразивний комбінат.

Також, ухвалою Донецького апеляційного господарського суду від 10.07.2017р. замінено позивача у справі № 908/2469/16 Публічне акціонерне товариство ОТП Банк (01033, вул. Жилянська, 43, м. Київ, код ЄДРПОУ 21685166) на його правонаступника - Товариство з обмеженою відповідальністю Фінансова установа Європейська факторингова компанія розвитку (04050, вул. Глибочицька, 40х, м. Київ, код ЄДРПОУ 34615314). Вказану ухвалу мотивовано тим, що Публічним акціонерним товариством ОТП БАНК право вимоги за договорами про надання кредиту № CR 08-435/29-1 від 13.08.2008р. і № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008р., а також право вимоги за договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р.

було відступлено Товариству з обмеженою відповідальністю Фінансова установа Європейська факторингова компанія розвитку на підставі договорів відступлення права вимоги від 18.05.2017р. та від 19.05.2017р.

17.08.2017р. від Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат до господарського суду надійшла заява про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню по справі № 908/2469/16.

Ухвалою господарського суду Запорізької області від 17.08.2017р. заяву Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат по справі № 908/2469/16 прийнято до розгляду, розгляд заяви призначено на 28.08.2017р.

Ухвалою господарського суду Запорізької області від 28.08.2017р., на підставі ст. 69 ГПК України, строк розгляду заяви про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню по справі № 908/2469/16 продовжено на 15-ть днів - до 12.09.2017 р., судове засідання призначено на 12.09.2017р.

Обґрунтовуючи подану суду заяву про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню, заявник (відповідач) посилається на те, що 22.05.2017р. між сторонами та третьою особою у справі було укладено договір про виконання зобов'язань поручителя, згідно якого ПрАТ Запорізький абразивний комбінат частково погасив заборгованість третьої особи за кредитними договорами № CR 08-435/29-1 від 13.08.2008р. та № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008р., в узгодженому сторонами розмірі, після чого всі його обов'язки і зобов'язання поручителя перед позивачем за договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р. є виконаними і обов'язок відповідача перед позивачем відсутній.

Представник відповідача (заявника) в судовому засіданні підтримав подану заяву, просив її задовольнити.

Позивач у відзиві на заяву за вих.№ 150 від 22.08.2017р. та письмових поясненнях за вих.№ 161 від 07.09.2017р. підтвердив, що умови укладеного між сторонами договору про виконання зобов'язань поручителя від 22.05.2017р. відповідачем виконані, внаслідок чого його обов'язок перед ТОВ Фінансова установа Європейська факторингова компанія розвитку відсутній.

В судовому засіданні представник позивача підтримав подану відповідачем заяву.

ТОВ Юністіл (третья особа по справі) процесуальним правом на участь представника в судовому засіданні не скористалось, про дату, час та місце розгляду заяви було повідомлено належним чином.

Суд, дослідивши подану заяву, заслухавши думку представників сторін, дійшов висновку, що заява Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню у справі № 908/2469/16, підлягає задоволенню з наступних підстав.

Як свідчать надані сторонами документи, 22.05.2017р. між ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» (новий кредитор, позивач у справі), ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» (поручитель, відповідач у справі) та ТОВ Юністіл (боржник, третя особа у справі) було укладено договір про виконання зобов'язань поручителя (далі договір), відповідно до умов якого, поручитель у зв'язку із наміром виконати свої зобов'язання за договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р., взяв на себе зобов'язання щодо погашення новому кредитору частини заборгованості, яка виникла у зв'язку з невиконання боржником своїх грошових зобов'язань за кредитними договорами №CR 08-435/29-1 від 13.08.2008р. і № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008р.

Сторони дійшли згоди, що сума належна до сплати поручителем складає 31170000,00 грн. і є фіксованою, незмінною та на неї не нараховуються будь-які відсотки, пені, штрафи, передбачені кредитними договорами та договором поруки (п.п. 1.1., 1.2. договору).

Пунктом 1.3. договору сторони узгодили, що після сплати поручителем новому кредитору грошових коштів в сумі 31170000,00 грн., всі обов'язки та зобов'язання поручителя за цим договором та договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р. є виконаними у повному обсязі і обов'язок поручителя погашати заборгованість припиняється.

Згідно п.п. 3.1., 3.2. договору, поручитель здійснює погашення частини заборгованості шляхом сплати на банківський рахунок нового кредитора грошових коштів в сумі 31170000,00 грн. до 31.05.2017р. включно. Поручитель може виконати свій обов'язок по погашенню частини заборгованості в сумі 31170000,00 грн. будь-яким іншим чином не забороненим законодавством України.

Згідно пояснень сторін, в зв'язку із існуванням у позивача станом на 26.05.2017р. невиконаного зобов'язання перед відповідачем в сумі 31158887,67 грн., ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» та ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» дійшли згоди про зарахування зустрічних однорідних вимог на суму 31158887,67 грн.

На підтвердження наявності у позивача перед відповідачем станом на 26.05.2017р. заборгованості в сумі 31158887,67 грн., сторонами в матеріали справи надано копію договору залучення грошових коштів із зобов'язанням повернення № П-02-1/17, укладеного між ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» та ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» 17.05.2017р., згідно якого відповідач взяв на себе зобов'язання надати позивачу грошові кошти в сумі 31050000,00 грн. під 16% річних на строк до 26.05.2017р., а позивач зобов'язався при настанні дати повернення грошових коштів повернути їх відповідачу, а також нараховувати та сплачувати проценти на суму залучених грошових коштів. Про перерахування відповідачем на користь позивача грошових коштів в сумі 31050000,00 грн. свідчить копія платіжного доручення № 1197 від 18.05.2017р., наявна в матеріалах справи. За розрахунком сторін, проценти (16% річних) нараховані на суму залучених коштів 31050000,00 грн. за час дії договору № П-02-1/17 від 17.05.2017р. склали 108887,67 грн.

Таким чином, 26.05.2017р. у позивача перед відповідачем настав строк виконання зобов'язання в сумі 31158887,67 грн. (31050000,00+108887,67).

Припинення взаємного зобов'язання шляхом зарахування зустрічних однорідних вимог на суму 31158887,67 грн. сторонами оформлено актом від 26.05.2017р.

У письмових поясненнях, заявник вказує на те, що після укладення між сторонами акту припинення зобов'язання зарахуванням зустрічних однорідних вимог від 26.05.2017р., зобов'язання ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» за договором залучення грошових коштів із зобов'язанням повернення № П-02-1/17 від 17.05.2017р. припинилось повністю, а зобов'язання ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» за договором про виконання зобов'язань поручителя від 22.05.2017 року, припинилось частково. Залишок невиконаного грошового зобов'язання склав 11112,33 грн.

30.05.2017р., з метою повного виконання зобов'язання за договором про виконання зобов'язань поручителя від 22.05.2017р. відповідач перерахував на банківський рахунок позивача різницю між 31170000 грн. та 31158887 грн. 67 коп. у сумі 11112 грн. 33 коп., про що свідчить платіжне доручення від 30.05.2017 року № 1439.

У зв'язку з повним виконанням зобов'язання за домовленістю сторін, 31.05.2017р. між ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» та ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» укладено договір про розірвання договору поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008 року.

Пунктом 2 вказаного договору сторони визначили, що з моменту його укладання ТОВ «Фінансова установа «Європейська факторингова компанія розвитку» та ПрАТ «Запорізький абразивний комбінат» не вважають себе пов'язаними будь-якими правами та обов'язками, що виникли за договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р.

Також, 31.05.2017р. між сторонами було підписано акт звіряння взаємних розрахунків станом на 31.05.2017р., згідно якого сальдо розрахунків між позивачем та відповідачем становить 0,00 грн., тобто заборгованість за розрахунками між сторонами відсутня.

Згідно з ч. 2 ст. 117 Господарського процесуального кодексу України господарський суд, який видав наказ, може за заявою стягувача або боржника виправити помилку, допущену при його оформленні або видачі, чи визнати наказ таким, що не підлягає виконанню, та стягнути на користь боржника безпідставно одержане стягувачем за наказом.

Відповідно до ч. 4 ст. 117 Господарського процесуального кодексу України господарський суд ухвалою вносить виправлення до наказу, а у разі якщо його було видано помилково або якщо обов'язок боржника відсутній повністю чи частково у зв'язку з його припиненням добровільним виконанням боржником чи іншою особою або з інших причин, господарський суд визнає наказ таким, що не підлягає виконанню повністю або частково. Якщо стягнення за таким наказом уже відбулося повністю або частково, господарський суд одночасно на вимогу боржника стягує на його користь безпідставно одержане стягувачем за наказом.

Згідно з п. 3.3. постанови Пленуму Вищого господарського суду України від 17.10.2012 № 9 «Про деякі питання практики виконання рішень, ухвал, постанов господарських судів України» частина четверта статті 117 ГПК містить підстави визнання наказу таким, що не підлягає виконанню повністю або частково, за заявами стягувачів або боржників, поданими в порядку зазначеної статті:

- якщо його видано помилково;

- якщо обов'язок боржника відсутній повністю чи частково у зв'язку з його припиненням добровільним виконанням боржником чи іншою особою або з інших причин (наприклад, у разі скасування чи зміни в апеляційному або в касаційному порядку чи за результатами перегляду за нововиявленими обставинами рішення, на підставі якого наказ було видано, якщо на момент таких скасування чи зміни наказ ще не було виконано повністю або частково).

Частиною 1 ст. 598 ЦК України встановлено, що зобов'язання припиняється частково або у повному обсязі на підставах, встановлених договором або законом.

Відповідно до ч. 1 ст. 604 ЦК України, зобов'язання припиняється за домовленістю сторін.

Статтею 601 ЦК України визначено, що зобов'язання припиняється зарахуванням зустрічних однорідних вимог, строк виконання яких настав, а також вимог, строк виконання яких не встановлений або визначений моментом пред'явлення вимоги

Отже, з огляду на те, що зобов'язання відповідача за договором поруки № SR 08-345/29-1 від 10.09.2008р. перед позивачем є припиненими, господарський суд вважає за можливе, заяву Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню, по справі №908/2469/16 задовольнити.

Керуючись ст.ст. 86, 117 Господарського процесуального кодексу України, суд

УХВАЛИВ:

Заяву Приватного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат про визнання наказу таким, що не підлягає виконанню, по справі №908/2469/16 задовольнити.

Визнати таким, що не підлягає виконанню, наказ господарського суду Запорізької області від 31.07.2017р., виданий на виконання рішення господарського суду Запорізької області від 12.12.2016р. у справі № 908/2469/16, про стягнення з Публічного акціонерного товариства Запорізький абразивний комбінат на користь Публічного акціонерного товариства ОТП БАНК заборгованості в розмірі 541518,43 дол. США (еквівалент 14422247,35 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США) та 3070533,42грн., які складаються з: 1) заборгованості за Договором про надання кредиту №CR 08-435/29-1 від 13.08.2008 р. зі змінами та доповненнями, зі сплати процентів за користування кредитом в період: з 01.03.2016 р. по 31.08.2016 р., в розмірі 446386,23 дол. США (еквівалент 11888593,75 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США станом на 05.09.2016 р.), 2) заборгованості за Договором про надання кредитної лінії № CR 08-437/29-1 від 13.08.2008 р. зі змінами та доповненнями, зі сплати процентів за користування кредитом в період: з 01.03.2016 р. по 31.08.2016 р., в розмірі 3070533,42 грн. та 95132,20 дол. США (еквівалент 2533653,60 грн. за курсом НБУ - 26,63297600 грн. за 1 дол. США станом на 05.09.2016 р.); та 44127,89грн. судового збору.

Суддя**М.В. Мірошніченко**