

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**О П Р Е Д Е Л Е Н И Е**

г. Москва

Дело № А40-60480/2008
57-435**18 апреля 2011 года***Резолютивная часть определения оглашена: 11.04.2011 года**Определение в полном объеме изготовлено: 18.04.2011 года***Арбитражный суд в составе:**

Судьи Золотовой Е.Н. (единолично),

протокол ведет – секретарь судебного заседания Хачатрян Н.К.,

рассмотрев заседании суда заявление ООО «МВ КВАДРАТ» об изменении способа и порядка исполнения решения, с участием Судебного пристава-исполнителя Мещанского районного отдела судебных приставов УФССП по г. Москве и ООО «КЕБАБ ХАУС», по делу **по иску** ООО «МВ КВАДРАТ»

к ООО «ТЕМП РУС»

о взыскании 5.185.107,23 руб.

в заседании приняли участие:**от заявителя (истца):** Шадинова Г.А. по довер. № 105 от 26.11.2010г., паспорт 6609 500999;**от должника (ответчика):** не явились, извещены;**от ССП:** не явились, извещены;**от ООО «КЕБАБ ХАУС»** - не явились, извещены,**СУД УСТАНОВИЛ:** ООО «МВ КВАДРАТ» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с иском к ООО «ТЕМП РУС» о взыскании 5.185.107,23 руб.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 17.02.2009 г. иск удовлетворен частично, а именно: с ООО «ТЕМП РУС» в пользу ООО «МВ КВАДРАТ» взыскано 3.067.317,23 руб., в том числе 2.044.878,15 руб. долга, неустойка в сумме 1.022.439,08 руб., а также 22.807,46 руб. расходов по госпошлине; в остальной части взыскания неустойки отказано. С ООО «ТЕМП РУС» в доход федерального бюджета Российской Федерации взыскано 12.557,55 руб. госпошлины. С ООО «МВ КВАДРАТ» в доход федерального бюджета Российской Федерации взыскано 2.060,53 руб. госпошлины (т.1, л.д.93).

Судебный акт суда первой инстанции в апелляционном и кассационном порядке не обжалован; вступил в законную силу.

Вступившее в законную силу решение суда, в части взыскания с ООО «МВ КВАДРАТ» государственной пошлины, исполнено (т.1, л.д.99, 100).

03.04.2009 г. ООО «МВ КВАДРАТ» выдан исполнительный лист № 728511 на взыскание с ООО «ТЕМП РУС» 3.067.317,23 руб., в том числе 2.044.878,15 руб. долга, неустойки в сумме 1.022.439,08 руб.и 22.807,46 руб. расходов по госпошлине (т.1, л.д.95).

ООО «МВ КВАДРАТ» 08.04.2010 г. (согласно штампу канцелярии суда) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением об изменении способа и порядка исполнения решения Арбитражного суда г. Москвы от 17.02.2009 г. путем обращения взыскания на долю должника в уставном капитале ООО «КЕБАБ ХАУС» (т.1, л.д.102-103), указывая в обоснование, что 16.04.2009 г. судебный акт исполнен частично, в сумме 16.407,21 руб. В ходе исполнительного производства установлено, что у ООО «ТЕМП РУС» отсутствует имущество, кроме 100% доли в уставном капитале ООО «КЕБАБ ХАУС», за счет которого возможно исполнение судебного акта, в связи с чем судебный пристав-исполнитель постановлением № 77/20/5396/12/228 от 06.11.2009 г. возвратил исполнительный лист взыскателю.

В судебном заседании представитель заявителя (взыскателя, истца) поддержал заявление по изложенным в нем доводам, с учетом уточнений к заявлению (т.3, л.д.99-

101); просил изменить способ и порядок исполнения решения Арбитражного суда г.Москвы от 17.02.2009 г., обратив взыскание на 100% долю участия «ТЕМП РУС» в ООО «КЕБАБ ХАУС».

ООО «ТЕМП РУС», Мещанский районный отдел судебных приставов УФССП по г. Москве, ООО «КЕБАБ ХАУС» извещены судом о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации; в суд полномочных представителей не направили; ходатайств, препятствующих проведению судебного заседания, не заявили; мотивированной позиции по доводам заявления ООО «МВ КВАДРАТ» суду не представили.

Заявление ООО «МВ КВАДРАТ» рассмотрено судом в отсутствие вышеуказанных лиц, в порядке статей 123, 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Из материалов дела следует, что основанием для обращения взыскателя в суд с заявлением об изменении порядка и способа исполнения судебного акта послужил акт судебного пристава-исполнителя об отсутствии денежных средств и имущества у должника и невозможности исполнения судебного акта в части взыскания денежных средств с ООО «ТЕМП РУС» (т.3, л.д.59, 60).

В связи с рассмотрением заявления ООО «МВ КВАДРАТ» судом из Мещанского районного отдела судебных приставов УФССП по г. Москве истребованы материалы исполнительного производства № 77/20/5396/12/228 (т.3, л.д.11-81).

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ местонахождением ООО «ТЕМП РУС», ИНН 7708140819, является г. Москва, Комсомольская площадь, д.6. Следовательно, исполнительное производство возбуждено судебным приставом-исполнителем по месту нахождения должника. В соответствии с правилами проведения мероприятий в рамках исполнительного производства по установлению имущества должника, на которое может быть обращено взыскание, судебный пристав-исполнитель направил запросы во все регистрирующие органы субъекта Российской Федерации по месту нахождения должника (т.3, л.д.71, 73, 74, 75, 76, 77, 78, 79, 80). По всем запросам получены ответы об отсутствии у ООО «ТЕМП РУС» денежных средств и имущества.

В соответствии со статьей 69 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель не обязан принимать меры, направленные на выявление имущества должника, которое может находиться на территории субъектов Российской Федерации, где не ведется исполнительное производство. Розыск имущества должника за пределами Российской Федерации действующим законодательством не предусмотрен.

В материалы исполнительного производства представлены информация из ЕГРЮЛ (т.3, л.д.32, 33-45), УПФРС по г. Москве об отсутствии у должника зарегистрированного недвижимого имущества (т.3, л.д. 58, 64, 65, 66, 72), письма Департамента земельных ресурсов г. Москвы об отсутствии сведений о земельных участках (т.3, л.д. 54, 56, 62, 63, 70), письмо МОТОТРЭР УВД ЦАО г. Москвы об отсутствии у должника зарегистрированных транспортных средств(т.3, л.д.55).

По сведениям ИФНС № 8 по г. Москве следует, что ООО «ТЕМП РУС» имелись счета в ЗАО «Кредит Европа Банк», ОАО «Альфа-Банк», ОАО Банк «Центральное общество взаимного кредита», АКБ «Япы Креди Банк Москва», ЗАО «Дексия Банк», ЗАО «Зираат Банк» (т.3, л.д.16, 17-20, 29, 30), на которых денежные средства отсутствуют, а в АКБ «Абсолют Банк» счет закрыт.

Об имущественном положении должника свидетельствует заверенный налоговой инспекцией бухгалтерский баланс ООО «ТЕМП РУС», согласно которому у должника отсутствуют как основные, так и оборотные средства (т.3, л.д. 46-49). Поскольку добросовестность налогоплательщика и хозяйствующего субъекта предполагается, то до установления недостоверности сведений, отраженных в бухгалтерском балансе хозяйствующего субъекта, бухгалтерский баланс является документом, подтверждающим имущественное положение юридического лица в силу положений Федерального закона «О бухгалтерском учете».

Таким образом, судебный пристав-исполнитель принял все меры для установления денежных средств и имущества должника, что подтверждено официальными сообщениями соответствующих государственных и регистрирующих органов.

06.11.2009 г. судебным приставом-исполнителем составлен акт о наличии обстоятельств, в соответствии с которыми исполнительный документ возвращается взыскателю (т.3, л.д.60), и вынесено постановление №77/20/5396/12/228 об окончании исполнительного производства, возвращении взыскателю исполнительного документа (т.3, л.д.59).

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ от 16.04.2010 г. (т.2, л.д.2-4), от 16.03.2011 г.(т.3) ООО «ТЕМП РУС» принадлежит 100% доли в уставном капитале ООО «КЕБАБ ХАУС».

Суд приходит к выводу, что судебным приставом-исполнителем установлено отсутствие у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание. Доказательств наличия у ООО «ТЕМП РУС» иного, кроме доли в уставном капитале ООО «КЕБАБ ХАУС», имущества, достаточного для исполнения, содержащегося в исполнительном листе требования, не представлено.

Согласно пункту 1 статьи 25 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», с учетом пункта 19 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 90/14 от 09.12.1999 г., обращение взыскания по требованию кредиторов на долю (часть доли) участника в уставном капитале общества по долгам его участника допускается только на основании решения суда при недостаточности (отсутствии) другого имущества участника общества для покрытия долгов. Если решением суда предусмотрено взыскание с участника общества в пользу кредитора денежной суммы, а в процессе исполнения решения будет установлено отсутствие у него денежных средств и другого имущества, на которые может быть обращено взыскание кредитор вправе обратиться в суд с заявлением об изменении способа исполнения решения и обращении взыскания на долю участника общества в уставном капитале общества. В этом случае суду необходимо оценить представленные заявителем доказательства об отсутствии у должника иного имущества и при подтверждении этого факта вынести определение об изменении способа исполнения решения и обращении взыскания на долю участника в уставном капитале.

Удовлетворяя заявление взыскателя, суд руководствуется пунктом 3 статьи 74 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (в ред. Федерального закона от 27.09.2009 г. № 226-ФЗ), во взаимосвязи с положениями статьи 25 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и статьей 324 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в силу которых при недостаточности у участника общества (должника) иного имущества для исполнения содержащихся в исполнительном документе требований взыскание обращается на его долю в уставном капитале Общества с ограниченной ответственностью на основании судебного акта.

На основании статей 69, 74 Федерального закона «Об исполнительном производстве», статьи 25 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», руководствуясь статьями 184, 185, 188, 324 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

О П Р Е Д Е Л И Л:

Заявление Общества с ограниченной ответственностью «МВ КВАДРАТ» об изменении порядка и способа исполнения решения Арбитражного суда г. Москвы от 17.02.2009 г. по делу № А40-60480/2008 (57-435) удовлетворить.

Обратить взыскание на 100% долю участия Общества с ограниченной ответственностью «ТЕМП РУС» в Обществе с ограниченной ответственностью «КЕБАБ ХАУС» (ОГРН 5077746839803, ИНН 7722612171, КПП 772201001, юридический адрес: 109518, г.Москва, 1-й проезд Грайвороновский, д.20, стр.36).

Определение может быть обжаловано в апелляционном порядке в Девятый арбитражный апелляционный суд в срок, не превышающий месяца со дня его вынесения.

Судья

Е.Н.Золотова