

28.09.2017

В Арбитражный суд города Москвы
115225, ул. Большая Тульская, д. 17

Истец: **Общество с ограниченной ответственностью
"Спорт-без-забот"**
101000, Москва, пер. им. Марка Юния Брута, д. 7
ИНН 770000000000
ОГРН 000000000002

От Ответчика: **Индивидуальный предприниматель
Игорь Андреевич Безрадостный**
101000, Москва, Красная площадь, д. 1
ОГРНИП 000000000001 (зарегистрирован 01.01.2015)
дата рождения: 29.02.1955
место рождения: гор. Самарканд
телефон/факс: (812) 2-12-85-06
эл.почта: admin@yandex.ru

Представитель Ответчика: **Али Максим Зафарович**

Дело № **А40-812-1/2017**
Судья **Н.Е. Честный**

**ОТЗЫВ НА ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ
о взыскании задолженности по договору коммерческой концессии**

ООО "Спорт-без-забот" (**Истец, Франчайзер**) обратилось с иском к индивидуальному предпринимателю И.А. Безрадостному (**Ответчик, Франчайзи**) о взыскании задолженности по договору коммерческой концессии (**Договор**) в размере 2 000 000 рублей.

Ответчик считает, что требования Истца должны быть отклонены судом по следующим причинам.

1. Истец неправоммерно завысил сумму денежных требований

Ссылаясь на пункт 12.1 Договора и факт наличия у Ответчика задолженности в сумме 1 000 000 рублей, Истец направил Ответчику уведомление об отказе от Договора от 25.03.2017.

В момент получения Ответчиком уведомления Договор прекратил свое действие (пункт 1 статьи 450.1 ГК РФ¹).

Следовательно, Франчайзер незаконно завысил сумму своих требований, по меньшей мере, вдвое, добавив к ним 1 000 000 рублей "задолженности", рассчитанной за период после даты прекращения Договора (25.03.2017).

Кроме того, Ответчик не может согласиться с требованием о взыскании с него процентов за неправоммерное пользование денежными средствами.

В силу пункта 7 части 2 статьи 125 АПК РФ² Истец обязан привести расчет взыскиваемой суммы, а согласно статье 65 АПК РФ – представить доказательства своих требований.

Однако обязанность рассчитать сумму задолженности Ответчика по процентам Истец так и не исполнил, в результате чего в его требованиях должно быть отказано.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации.

² Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

Таким образом, даже если не принимать во внимание аргументы, изложенные ниже, требования Истца в части 1 000 000 рублей, равно как и в части процентов на сумму долга, не могут быть удовлетворены.

2. Договор должен быть признан недействительным

Закон устанавливает, что недействительными должны признаваться, в частности, те сделки, которые:

- (а) совершены под влиянием существенного заблуждения (статья 178 ГК РФ);
- (б) совершены под влиянием обмана (пункт 2 статьи 179 ГК РФ).

По причинам, изложенным ниже, Договор должен быть признан³ недействительным по обоим основаниям, а, значит, не влечет последствий в виде обязанности по уплате роялти (пункт 1 статья 167 ГК РФ⁴).

2.1. Франчайзи, заключая Договор, заблуждался в отношении размера роялти

Как видно из требований Франчайзера, он, ссылаясь на пункт 3.3 Договора, исчисляет роялти в проценте от площади коммерческого помещения, арендованного Франчайзи для работы фитнес-центра.

Однако в переписке, которую Франчайзер вел с Франчайзи, а также в коммерческих предложениях о покупке франшизы, неоднократно говорилось о том, что роялти исчисляются в проценте от прибыли Франчайзи.

Следует обратить внимание, что Франчайзер по настоящее время публикует на сайте www.sport-bez-zabot.ru информацию о том, что роялти за предоставляемую им франшизу исчисляются в зависимости от прибыли франчайзи (а не от арендованной ими площади).

Как следует из пункта 1 статьи 178 ГК РФ, сделка, совершенная под влиянием заблуждения, может быть признана недействительной, если заблуждение было настолько существенным, что эта сторона, не совершила бы сделку, если бы знала о действительном положении дел.

Схема начисления роялти является одним из ключевых вопросов, которые принимаются во внимание франчайзи при заключении договора коммерческой концессии.

В рассматриваемом случае Франчайзер в последний момент изменил порядок определения роялти и, тем самым, Франчайзи, подписывая Договор, был введен в заблуждение по поводу условий сделки.

Указанный Франчайзером в Договоре размер роялти, определяемый по площади арендованного Франчайзи помещения, является крайне невыгодным для Франчайзи, поскольку требует выплачивать существенные денежные суммы даже в условиях, когда его предпринимательская деятельность является убыточной.

Таким образом, Договор отвечает признакам сделки, совершенной под влиянием существенного заблуждения, и должен быть признан недействительным.

2.2. Франчайзи заключил Договор под влиянием обмана

³ В целях упрощения игрового процесса требование о признании сделки недействительной не будет сопровождаться иском Ответчика.

⁴ "Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения".

В переписке, которую вели Стороны до заключения Договора, Франчайзер пообещал, что предлагаемая им бизнес-модель позволяет выйти на окупаемость уже через полгода.

В действительности, несмотря на то, что с момента заключения Договора (28.12.2016) прошло в полтора раза больше времени (9 месяцев), Франчайзи по-прежнему продолжает нести убытки.

В силу пункта 2 статьи 179 ГК РФ сделка, совершенная под влиянием обмана, может быть признана недействительной.

Важно отметить, что абзац 2 того же пункта причисляет к обману также намеренное умолчание об обстоятельствах, о которых лицо должно было сообщить при той добросовестности, какая от него требовалась по условиям оборота.

В то же время Франчайзи не получал от Франчайзера каких-либо предупреждений о том, что работа по предложенной Договором бизнес-модели сопряжена с серьезными рисками убыточности деятельности Франчайзи. Единственная информация, которую получал Франчайзи - это обещание окупаемости деятельности Франчайзи уже спустя полгода.

Следовательно, имеются все основания признать Договор сделкой, совершенной под влиянием обмана.

3. В действиях Истца имеет место злоупотребление правом

Закон запрещает сторонам злоупотреблять своими правами (статья 10 ГК РФ). Это касается и тех случаев, когда действия одной из сторон направлены на причинение вреда другому лицу.

Франчайзер ведет себя явно недобросовестно по отношению к Франчайзи, что подтверждается искажением информации, предоставленной последнему перед подписанием Договора (подробнее об этом сказано в пункте 2 настоящего отзыва).

Дополнительно о недобросовестном поведении Истца свидетельствует следующее.

В соответствии с условиями Договора Франчайзи обязан согласовывать с Франчайзером помещение, которое будет использоваться для фитнес-центра.

Из всех найденных Франчайзи и предложенных Франчайзеру вариантов последний согласовал лишь тот, который был больше всего по площади.

Одобрение конкретного варианта размещения фитнес-центра не было как-то мотивировано Франчайзером экономически, тем более, что выбранный им вариант был в наибольшем удалении от ближайшей станции метро, а, значит, имеет низкую проходимость.

Однако, как уже было сказано выше, Франчайзер получает роялти в размере от площади помещения, а не от прибыли Франчайзи. Это значит, что, согласовывая конкретное помещение, Франчайзер злоупотребил своими правами, так как, с одной стороны, выбрал наиболее выгодный для себя (с точки зрения размера роялти) вариант, а, с другой – заставил Франчайзи работать в наиболее экономически невыгодном месте.

В силу пункта 2 статьи 10 ГК РФ злоупотреблением правом со стороны кого-либо является основанием для отказа в защите принадлежащего ему права.

Таким образом, даже если проигнорировать доводы из пунктов 1-2 настоящего отзыва, в требовании об уплате Роялти должно быть отказано по мотиву недобросовестности.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 131 Арбитражного процессуального кодекса РФ,

ПРОШУ СУД:

В удовлетворении исковых требований общества с ограниченной ответственностью "Спорт-беззабот" отказать.

Приложения:

Представитель ИП И.А. Безрадостного
по доверенности

_____ /Али М.З./