

جناب آقای دکتر مقدم ابریشمی

دبیر کل محترم مرکز داوری اتاق بازرگانی ایران

سلام علیکم

با احترام، بازگشت نامه شماره مورخ در خصوص دعوی شرکت تابان تندیس اسپادانا با مدیریت عاملی آقای عباس سلجوقی نژاد به طرفیت شرکت سپهر مولود با مدیریت عاملی خانم پروین صادق آبادی با شناسه ملی ۱۰۱۰۲۱۰۰۴۶۰ و شماره ثبت ۱۶۷۵۲۰ به خواسته منعکس در متن درخواست با توجه به زمان بندی تعیین شده در جهت رسیدگی به موضوع، که اولین جلسه آن برای روز دوشنبه مورخ ۱۴۰۴/۰۲/۰۸ تعیین گردیده مراتب ذیل را در مقام دفاع به استحضار عالی می‌رساند.

الف) مدافعات شکلی :

همانطور که استحضار دارید به موجب ماده ۴۹ شرایط عمومی پیمان منعکس در قراردادهای شماره ۰۱۹-sm-c-co-cv-، ۰۳۳-sm-c-co-cv- کلیه اختلافات و دعاوی ناشی از قرارداد از جمله: انعقاد، اعتبار، فسخ، نقض، تفسیر یا اجرای آن به مرکز داوری اتاق بازرگانی ایران محول گردیده تا بعنوان داور تعیینی طرفین قرارداد، اعلام نظر نمایند از آنجایی که طرفین به موجب متن قرارداد فوق مدت اعلام نظر داوران را تعیین ننموده اند و برابر ذیل ماده ۴۹ قراردادهای مورد بحث داوران مکلف به رعایت مقررات حاکم بر قرارداد که همانا به موجب ماده ۵۰ قرارداد، قوانین جمهوری اسلامی ایران می باشد شده اند این در حالی است که در تبصره ماده ۴۸۴ قانون آیین دادرسی مدنی چنین آمده است که: «...اگر مدت داوری معین نشده باشد مدت آن سه ماه و ابتدای آن از روزی است که موضوع برای انجام داوری به داور یا تمام داوران ابلاغ می شود این مدت با توافق طرفین قابل تمدید است...» از آنجاییکه داور تعیین شده، مرکز اتاق بازرگانی بوده و شرکت خواهان در تاریخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ درخواست صدور رای از آن مرکز را نموده است و آن مرکز نیز مراتب را به موجب نامه شماره ۳۶/۱۰۹۳۳/ص مورخ ۱۴۰۳/۱۰/۱۸ به شرکت خوانده ابلاغ نموده به نحوی که پاسخ این شرکت به موجب لایحه شماره ----- مورخ ----- تحویل مرکز داوری اتاق ایران گردیده است که با این وصف مدت ۳ ماه مندرج در تبصره ماده ۴۸۴ قانون آیین دادرسی مدنی منتفی شده است. لذا قانوناً امکان حل اختلاف از طریق داوری وجود ندارد و در صورت صدور رای نیز به استناد بند ۴ ماده ۴۸۹ قانون فوق رای صادره باطل خواهد بود.

ب) مدافعات ماهوی :

از آنجاییکه وکیل محترم شرکت خواهان، خواسته خود را در شش بند به شرح متن دادخواست بیان نموده بر همین اساس مدافعات این شرکت به تفکیک هر یک از بندهای پنج گانه به شرح ذیل تقدیم می گردد.

۱- پاسخ به خواسته ردیف اول

۱-۱ - شرکت خواهان بخشی از خواسته خود را الزام خوانده به پرداخت مطالبات ناشی از قرارداد های شماره ۰۱۹-sm-c-co-cv و ۰۳۳-sm-c-co-cv و الحاقیه های بعدی قرار داده است در خصوص پرداخت مطالبات ناشی از قرارداد های فوق به استحضار می رساند که به موجب مفاد قرارداد شماره ۰۱۹-sm-c-co-cv شرکت خوانده در صورت انجام کلیه تعهدات قراردادی از سوی خواهان، متعهد به پرداخت جمعاً مبلغریال بوده که علیرغم نواقصی که در اجرای تعهد از سوی شرکت خواهان وجود داشته که شرح نواقص در صورتجلسه تحویل موقت مورخ آمده است به موجب پرینت صورت وضعیت پرداختی ها تاکنون مبلغ ریال به شرکت خواهان پرداخت گردیده است در خصوص قرارداد شماره ۰۳۳-sm-c-co-cv نیز برابر مفاد قرارداد مذکور این شرکت متعهد بوده تا در صورت انجام کلیه تعهدات قراردادی از سوی شرکت خواهان، جمعاً مبلغ ----- ریال پرداخت نماید که برابر صورت وضعیت پرداختی ها تاکنون مبلغ ----- ریال در حق شرکت خواهان پرداخت گردیده است بدیهی است در صورت اجرای کامل تعهدات و تحویل قطعی پروژه تسویه حساب نهایی در مورد هر دو قرارداد به عمل خواهد آمد لازم به ذکر است که مستندات پرداخت ها نیز شامل اسناد موجود در شرکت و واریزی های انجام شده از طریق حساب بانکی می باشد که غیر قابل انکار است. بنابراین طرح خواسته اول مبنی بر الزام به پرداخت مطالبات ناشی از قرارداد واهی بوده و محکوم به رد است.

۱-۲ - یکی دیگر از خواسته های شرکت خواهان در بند اول درخواست دآوری، مطالبه ی اضافه کار ناشی از قراردادهای فوق می باشد اگر چه انجام اضافه کار در قراردادهای مذکور و الحاقیه های بعدی تجویز نگردیده، لکن در مواردی که انجام اضافه کار به تشخیص مقامات ذی صلاح شرکت ضروری بوده و شرکت خواهان به درخواست این شرکت آن را به نحو صحیح و کامل انجام داده باشد هزینه های آن قابل پرداخت خواهد بود در خصوص دو فقره قرارداد مورد نظر تاکنون شرکت خواهان صورت وضعیت از اضافه کار ارائه ننموده بلکه

رسید عادی مورخ ۱۴۰۳/۰۷/۲۱ که به امضای مدیر عامل شرکت خواهان رسیده دلالت بر آن دارد که اسناد و مدارک مورد ادعای ایشان ناقص بوده و جهت تکمیل به نامبرده اعاده شده است.

نواقص قرارداد شماره ۰۱۹-sm-c-co-cv که در صورتجلسه تحویل موقت مورخ ----- آمده به شرح ذیل است:

نواقص قرارداد شماره ۰۳۳-sm-c-co-cv که در صورتجلسه تحویل موقت مورخ ----- آمده به شرح ذیل است:

لازم به ذکر است مادام که شرکت خواهان نواقص فوق را که جز لاینفک قراردادهای مذکور می باشد مرتفع ننماید امکان تسویه حساب نهایی در خصوص الباقی مطالبات و همچنین اضافه کار واقعی انجام شده وجود نخواهد داشت. شایسته است شرکت خواهان بدو نواقص فوق را برطرف، سپس با ارسال مستندات و مدارک مربوطه تسویه حساب نهایی اخذ نماید.

۳-۱- خواسته دیگر شرکت خواهان در ردیف اول متن دادخواست دآوری ضرر و زیان ناشی از عدم ایفای به موقع تعهدات از جمله تطویل مدت پیمان و عدم پرداخت حقوق دولتی شامل مالیات و سهم سازمان تامین اجتماعی می باشد که در این خصوص نیز مدافعات ذیل را برای اثبات واهی بودن خواسته خواهان به استحضار می رساند:

اولاً، آنچه که بعنوان تاخیر یا عدم پرداخت سهم سازمان تامین اجتماعی ذکر شده ارتباطی به شرکت خواهان ندارد چرا که مبلغ مربوط به سهم سازمان تامین اجتماعی مستقیماً به حساب سازمان واریز می گردد و در صورت تاخیر در پرداخت آن جریمه قانونی از کارفرما مطالبه می شود و تاخیر در پرداخت خللی به حقوق شرکت خواهان و مفاد این قرارداد وارد ننموده است. اکنون نیز مفاصا حساب سهم سازمان تامین اجتماعی در اختیار پیمان کار قرار دارد و از این جهت ضرری وارد نشده تا قابل مطالبه باشد.

ثانیاً، مدافعات فوق در خصوص مالیات ارزش افزوده مورد نظر شرکت خواهان نیز قابل تسری است مالیات و سهم سازمان بنا به تکالیف قانونی کارفرما پرداخت و مفاصا حساب

مربوطه دریافت گردیده است و ادعای شرکت خواهان در این خصوص ناشی از زیاده خواهی بوده و محکوم به رد است.

۲- پاسخ به خواسته ردیف دوم

وکیل محترم شرکت خواهان در بند دوم متن درخواست دآوری خسارت ناشی از تاخیر در پرداخت مطالبات صورت وضعیت ها در حین کار و همچنین سایر هزینه های تحمیلی را تقویم و مطالبه نموده است پرینت صورت وضعیت پرداختی های مربوط به قرارداد های ۰۱۹ و ۰۳۳ که تصویر آن پیوست می باشد نشان از آن دارد که اساساً تاخیری در پرداخت نقدی کارکرد و مطالبات شرکت خواهان وجود نداشته است. چنانچه اعضا محترم دآوری به تاریخ مندرج در صورت وضعیت پیوست توجه فرمایند کاملاً محرز است که چنانچه تاخیری صورت گرفته صرفاً در حد چند روز بوده که این امر نیز ناشی از محاسبه مطالبات شرکت خواهان و تعطیلات رسمی بوده است و از این حیث ضرری به شرکت خواهان تحمیل نشده تا قابل مطالبه باشد.

۳- پاسخ به خواسته ردیف سوم خواهان

وکیل محترم خواهان در بند سوم درخواست دآوری منافع قطعی الحصول را مطالبه نموده است صرفنظر از مبهم و مجمل بودن خواسته شرکت خواهان به استحضار می رساند که تنها منافع قطعی الحصول متصور برای شرکت خواهان همان وجوهی است که پرداخت آن در قالب تعهدات قراردادی برعهده این شرکت می باشد. شرکت خواهان منافعی غیر از آنچه که در متن قرارداد آمده ندارد که البته بنا بر صورت وضعیت های موجود اکثر قریب به اتفاق تعهدات مالی این شرکت در قبال شرکت خوانده ایفا گردیده است .

۴- پاسخ به خواسته ردیف چهارم خواهان

وکیل محترم خواهان در بند چهارم متن درخواست دآوری، الزام این شرکت به تحویل قطعی موضوع قراردادهای شماره ۰۱۹ و ۰۳۳ را مطرح نموده است. در این خصوص نظر هیات محترم دآوری را به مفاد صورتجلسه تحویل موقت مورخ -----و مورخ ----- جلب می نمایم . همان طوری که به شرح فوق توضیح داده شد نواقص هر یک از دو قرارداد در متن صورتجلسه تحویل موقت احصا گردیده است. تنظیم صورتجلسه تحویل قطعی موضوع پیمان بدون رفع نقایص فوق امکان پذیر نبوده و مسئولیت شرکت خواهان در این خصوص تاکنون یابرجا می باشد بدیهی است چنانچه شرکت نواقص مورد نظر را مرتفع نماید این شرکت آمادگی تنظیم صورت جلسه تحویل قطعی موضوع قرارداد را خواهد داشت.

۴- پاسخ به خواسته ردیف پنجم

بند پنجم خواسته خواهان در متن قرارداد، آزادسازی مبالغ حسن انجام کار بر اساس بند ۳- ۱۳ شرایط عمومی پیمان می باشد. در این خصوص به استحضار می رساند که شرکت خواهان تاکنون مفاصا حساب بیمه را ارائه نکرده ، برابر مفاد قرارداد و شرایط عمومی پیمان، آزاد سازی ۵۰ درصد از سپرده حسن انجام کار منوط به ارائه مفاصا حساب بیمه است. آزاد سازی ۵۰ درصد باقی مانده نیز صرفا پس از رفع نواقص موجود در صورتجلسات تحویل موقت و تنظیم صورتجلسه قطعی خواهد بود که به علت قصور شرکت خوانده تاکنون محقق نگردیده است تقاضای الزام خوانده به انجام تعهدات قراردادی را داریم. با توجه به مراتب فوق و واهی بودن خواسته های مطروحه درخواست بذل توجه به مدافعات و الزام شرکت خوانده به انجام باقی مانده تعهدات قراردادی و رد دعوی شرکت خواهان را دارد.

امضاء