

جناب آقای دکتر مقدم ابریشمی

دبیر کل محترم مرکز دآوری 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 و لایحه شماره ۱۴۰۳/۱۲۷/۱۴۰۳/د/۳۶ مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ وکیل محترم شرکت خواهان، 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 ۴۷ شرایط عمومی پیمان منعکس در قرارداد شماره Cm-c-co-cv-۰۰۷، کلیه اختلافات و دعاوی ناشی از قرارداد ازجمله: انعقاد، اعتبار، فسخ، نقض، تفسیر یا اجرای آن به مرکز دآوری اتاق بازرگانی ایران محول گردیده تا بعنوان داور تعیینی طرفین قرارداد، اعلام نظر نماید از آنجایی که طرفین به موجب متن قرارداد فوق مدت اعلام نظر داوران را تعیین ننموده اند و برابر ذیل ماده ۴۹ قرارداد 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 دآوری معین نشده باشد مدت آن سه ماه و ابتدای آن از روزی است که موضوع برای انجام دآوری 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 ۱۴۰۳/۰۹/۰۴ درخواست صدور رای از آن مرکز را نموده است و آن مرکز نیز مراتب را به موجب نامه شماره ۱۰۶۸۵/۳۶۱/ص مورخ ۱۴۰۳/۱۰/۰۲ به شرکت خوانده ابلاغ نموده به نحوی که پاسخ این شرکت به موجب لایحه شماره ۱۴۰۳/۱۵۵۶-sm-۱۴۰۳/۱۱/۱۳ تحویل مرکز دآوری 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 دآوری 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 دعوی خود را به صورت کلی در درخواست دآوری مطرح نموده و پس از ایراد آن مرکز به موجب لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ خواسته خود را در ۵ بند احصاء و تقویم نموده است 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 شماره ۰۰۷ مورخ ۱۳۹۸/۰۹/۲۴ و الحاقیه های بعدی قرار داده است در خصوص پرداخت مطالبات ناشی از قرارداد فوق به استحضار می رساند که به موجب مفاد قرارداد ۰۰۷ شرکت خوانده در صورت انجام کلیه تعهدات قراردادی از سوی خواهان، متعهد به پرداخت جمعا مبلغ ریال بوده که علیرغم نواقصی که در اجرای تعهد از سوی شرکت خواهان وجود داشته که شرح نواقص در صورتجلسه موقت تحویل مورخ آمده است به موجب پرینت صورت وضعیت پرداختی ها تاکنون مبلغ ریال به شرکت خواهان پرداخت گردیده است مستندات پرداخت 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 لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ مطالبه ی اضافه کار ناشی از قرارداد می باشد اگر چه انجام اضافه کار در قرارداد و الحاقیه های بعدی تجویز نگردیده، لکن چون برخی از موارد مورد ادعای شرکت خواهان مبنی بر انجام اضافه کاری محمول بر صحت بوده و به موجب صورت وضعیت تایید شده از سوی این شرکت اضافه کاری در ۱۳ بند به شرح جدولی که با ذکر شرح اضافه کاری و مبلغ مورد تایید این شرکت تقدیم می گردد جمعا به مبلغ ریال قابل پرداخت می باشد. لازم به ذکر است که شرکت خواهان به شرح مستنداتی که پیوست درخواست بوده (البته بدون ذکر آن در متن درخواست و لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹) مبلغ گزافی را که حتی معادل مبلغ بیش از اصل قرارداد است ادعا نموده که بنابر آنچه که ذیلا معروض می گردد این ادعا بی اساس و واهی است زیرا ذیل جدول کاور مالی مربوط به اجرای عملیات نصب سازه ی فلزی سایت و در قسمت سرپرست کارگاه و کارفرما امضا شخصی به نام آقای-----افکاری آن هم در تاریخ ۱۴۰۳/۰۲/۱۸ درج گردیده است.

اولاً، آقای افکاری هیچ گاه بعنوان سرپرست کارگاه نبوده و صرفاً در مقطع زمانی مشخص سمت معاون کارگاه را داشته است و معاون کارگاه فاقد صلاحیت تایید کننده صورت وضعیت جهت تحمیل بار مالی به شرکت می باشد.

ثانیاً، به موجب پرینت تسویه حساب کارکنان این شرکت، پایان کار جناب آقای افکاری در تاریخ ۱۴۰۳/۰۱/۱۰ اعلام گردیده است. بنابراین نامبرده در زمان امضای صورت وضعیت مورد استناد خواهان (۱۴۰۳/۰۲/۱۸) فاقد هرگونه سمت در این شرکت بوده است.

ثالثاً، مقام امضا کننده بعنوان دفتر فنی کارفرما نیز فاقد سمت مدیر فنی بوده است چرا که مدیر فنی دفتر وقت کارگاه شخصی به نام آقای دانش دهقانی می باشد. بنابراین ملاحظه می فرمائید که صورت وضعیت اضافه کار مورد ادعای شرکت خواهان واهی و غیرقابل استناد است.

رابعاً، هرگونه تعهد مالی برای شرکت می بایست به تایید مقامات ذی صلاح از جمله رئیس هیات مدیره شرکت می رسید که این امر نیز محقق نشده است علت اصلی عدم سیر تشریفات قانونی درج امضای غیر مجاز افراد فاقد صلاحیت بوده است.

۳-۱- خواسته دیگر شرکت خواهان در ردیف اول لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ 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 مفاسد 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 مفاسد حساب مربوطه دریافت گردیده است و ادعای شرکت خواهان در این خصوص ناشی از زیاده خواهی بوده و محکوم به رد است.

ثالثاً، ادعای خواهان مبنی بر تطویل مدت پیمان و خسارات ناشی از آن نیز محکوم به رد است زیرا شرکت خواهان به موجب مفاد قرارداد مکلف بوده تا لایحه تاخیرات را در موعد

مقرر به این شرکت تحویل نماید تاکنون از تکمیل و تحویل لایحه تاخیرات امتناع نموده است. علاوه بر آن تنظیم قرارداد های الحاقی بعدی نیز که با توافق طرفین منعقد شده با ادعای اخیر شرکت خواهان در تضاد است.

۲- پاسخ به خواسته ردیف دوم

وکیل محترم شرکت خواهان در لایحه ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ 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 ۰۰۷ 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 داورى 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 لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ در خواست الزام این شرکت به تحویل قطعی موضوع قرارداد را مطرح نموده است. در این خصوص نظر هیات محترم داورى را به مفاد صورتجلسه تحویل موقت مورخ ۱۴۰۲/۰۷/۱۹ جلب می نمایم. به موجب بند ۵ صورتجلسه تحویل موقت، پیمانکار (شرکت خواهان) موظف بوده تا As Built پروژه را به صورت کامل تهیه و پس از تایید دفتر فنی کارگاه تحویل کارفرما نماید. علاوه بر آن پیمانکار موظف بود لایحه تاخیرات را نیز به شرکت تحویل نماید. تنظیم صورتجلسه تحویل قطعی موضوع پیمان بدون رفع نقایص دوگانه فوق امکان پذیر نبوده و مسئولیت شرکت خواهان در این خصوص تاکنون پابرجا 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 چهارم

وکیل محترم شرکت خواهان به شرح بند ۴ لایحه مورخ ۱۴۰۳/۰۹/۱۹ آزدسازی مبالغ حسن انجام کار را بر اساس بند ۱۳-۳ شرایط عمومی پیمان درخواست نموده است. در این خصوص

به استحضار می رساند باتوجه به اینکه شرکت خوانده به قسمت اعظم تعهدات خود عمل نموده و اختلافی از این حیث وجود نداشته است. برابر پرینت صورت حساب پیوست :
اولاً، سپرده بیمه پیمان ها آزاد شده است.

ثانیاً، ۵۰ درصد از مبلغ تضمین حسن انجام کار نیز آزاد گردیده و به خواهان تحویل شده و در خصوص الباقی مبلغ حسن انجام کار نیز در قالب over و غیره پرداخت گردیده و اکنون صرفاً مبلغ ۶ میلیارد ریال به عنوان تضمین حسن انجام کار نزد این شرکت موجود می باشد که در صورت تکمیل نواقص احصا شده و تحویل قطعی پروژه فوراً در حق شرکت پیمان کار پرداخت خواهد شد. با توجه به مراتب فوق و واهی بودن خواسته های مطروحه درخواست بذل توجه به مدافعات و رد دعوی شرکت خواهان را دارد.

امضاء