Пятый арбитражный апелляционный суд
ул. Светланская, 115, г. Владивосток, 690001
http://5aas.arbitr.ru/

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Владивосток Дело № А24-4709/2021
22 июня 2022 года

Резолютивная часть постановления объявлена 22 июня 2022 года.
Постановление в полном объеме изготовлено 22 июня 2022 года.
Пятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего Л.А. Бессчасной,
судей А.В. Пятковой, Е.Л. Сидорович,
при ведении протокола секретарем судебного заседания О.Н.Мамедовой
рассмотрев в открытом судебном заседании в помещении суда с использованием системы видеоконференцсвязи при содействии Арбитражного суда Камчатского края апелляционную жалобу краевого государственного автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная»,
апелляционное производство № 05АП-2240/2022
на решение от 21.02.2022
судьи Е.Ю.Лебедевой
по делу № А24-4709/2021 Арбитражного суда Камчатского края
по заявлению краевого государственного автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная» (ИНН 4105015883, ОГРН 1024101223794)
о признании недействительным представления Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю (ИНН 4101120541, ОГРН 1074101007793) от 24.06.2021 № 38-25-07/12-23
третьи лица: Министерство спорта Камчатского края (ИНН 4101155858, ОГРН 1134101000241); общество с ограниченной ответственностью «Трест» (ИНН 4102009176, ОГРН 1074141001274)
при участии:
от Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю - Словецкая Л.Н. по доверенности от 10.01.2022, сроком действия до 31.12.2022, служебное удостоверение, диплом (регистрационный номер 620), Березина М.Г. по доверенности от 10.01.2022, сроком действия до 31.12.2022, паспорт, диплом,
от краевого государственного автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная» - Чикислов И.Ю. по доверенности от 09.03.2022, сроком действия до 30.12.2022, паспорт, диплом (регистрационный номер1212/83),
от Министерства спорта Камчатского края – представитель не явился,
от общества с ограниченной ответственностью «Трест» - представитель не явился,

УСТАНОВИЛ:

Краевое государственное автономное учреждение «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная» (далее – заявитель, КГАУ СШОР «Морозная»,

учреждение) обратилось в Арбитражный суд Камчатского края с заявлением о признании недействительным представления Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю (далее – УФК по Камчатском краю, Управление) от 24.06.2021 № 38-25-07/12-23.

Определением суда от 22.11.2021 в порядке статьи 51 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены Министерство спорта Камчатского края (далее – Минспорта Камчатского края), общество с ограниченной ответственностью «Трест» (далее – ООО «Трест», общество).

Решением суда от 21.02.2022 в удовлетворении требований отказано.

Не согласившись с вынесенным судебным актом, КГАУ СШОР «Морозная» обратилось в Пятый арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой.

Обжалуя в порядке апелляционного производства решение суда от 21.02.2022, учреждение просит его отменить и принять по делу новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований. В обоснование доводов апелляционной жалобы заявитель указывает на неполное выяснение имеющих для дела обстоятельств. Апеллянт утверждает, что основные работы по благоустройству выполнены, за исключением щебеночных покрытий отмостки и тротуаров (100%), а также малых архитектурных форм (100%), что позволяет эксплуатировать весь спорный объект. Несогласие заявителя с вменяемым неправомерным использованием средств субсидии обосновывается выполненным заявителем расчетом, согласно которому стоимость работ принятых и оплаченных Учреждением не превышает 10% от цены контракта. Заявитель полагает требования Управления о возврате части финансирования необоснованными, ссылаясь на представленные им на момент проверки платежные документы о возврате в федеральный бюджет субсидии в размере 8 590 900,02 рублей.

Заявитель свои требования о признании недействительным представления № 38-25-07/12-23 от 24.06.2021 мотивировал также и тем, что с 01.07.2019 к числу случаев позволяющих изменять условие об объеме работ по подписанному контракту добавляется изменение объема и (или) видов работ выполняемых по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на 10%.

УФК по Камчатском краю по мотивам, изложенным в письменном отзыве на апелляционную жалобу, и дополнениях к нему содержащих подробные пояснения относительно расчетов сумм подлежащих возврату в бюджет, ссылаясь на законность и обоснованность судебного акта, просил решение суда оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

В судебном заседании представители участвующих в деле лиц поддержали свои требования и возражения по доводам, изложенным в апелляционной жалобе и дополнениях к ней а также в представленных суду отзыве и дополнениях к внему.

ООО «Трест» по тексту представленного отзыва считает решение подлежащим отмене, а апелляционную жалобу учреждения - удовлетворению, указывая на необоснованность выводов как УФК по Камчатскому краю, так и суда первой инстанции.

Министерство спорта Камчатского края, ООО «Трест» надлежащим образом извещенные о дате, времени и месте рассмотрения апелляционной жалобы, явку представителей в судебное заседание не обеспечили, в связи с чем судебная коллегия на основании статей 156, 159, 266 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту - АПК РФ) рассмотрела апелляционную жалобу в их отсутствие по имеющимся в материалах дела документам.

Законность и обоснованность обжалуемого судебного акта проверены арбитражным судом апелляционной инстанции в порядке, предусмотренном главой 34 АПК РФ.

Из материалов дела судом апелляционной инстанции установлено следующее.

На основании приказа УФК по Камчатскому краю от 04.03.2021 № 85 «О назначении плановой выездной проверки краевого государственного автономного учреждения «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная», в соответствии с пунктом 16 Плана контрольных мероприятий УФК по Камчатскому краю в финансово-бюджетной сфере на 2021 год, в период с 04.03.2021 по 27.04.2021 в отношении КГАУ СШОР «Морозная» проведена плановая выездная проверка предоставления и использования средств из федерального бюджета на реализацию государственной программы «Развитие физической культуры и спора», проверяемый период 2019–2020 годы.

В ходе проверки контрольным органом выявлены нарушения, зафиксированные в акте плановой выездной проверки от 27.04.2021, а именно:

1. В нарушение абзаца 4 пункта 1 статьи 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации, пункта 6.4 Соглашения о предоставлении из бюджета КГАУ СШОР «Морозная» субсидии на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации от 16.03.2020 № 60-2020-00002, пункта 2.2 государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край от 26.08.2019 № 00-35ГК с ООО «Трест» учреждением не достигнуты показатели достижения результатов использования субсидии, а именно: не выполнены работы по благоустройству и озеленению территории (покрытие проездов, тротуаров и площадок, водоотводные сооружения, малые архитектурные формы на общую сумму 14 552 070 руб.

2. В нарушение абзаца 4 пункта 1 статьи 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации, подпункта 4.3.1.3 пункта 4.3.1 Соглашения о предоставлении из бюджета КГАУ СШОР «Морозная» субсидии на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации от 16.03.2020 № 60-2020-00002, пункта 2.2 государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край от 26.08.2019 № 00-35ГК с ООО «Трест» учреждением приняты и оплачены работы по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский» стоимость которых превысила 10% суммы контракта № 00-35ГК и оплачена из расчета не соответствующего пропорциональному дополнительному объему работ исходя из установленной в сметном расчете цены единицы работы, что привело к неправильному расходу за счет средств субсидии на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства в сумме 9 923 958,53 руб. (11 904 940,66 - 1 980 982,13 (средства бюджета Камчатского края)).

По результатам проверки УФК по Камчатскому краю вынесено представление от 24.06.2021 № 38-25-07/12-23, которым на КГАУ СШОР «Морозная» возложена обязанность:

1. По пунктам 1 – 2 представления принять меры по устранению причин и условий нарушений, устранить нарушения.

2. По пункту 2 представления возместить в доход федерального бюджета неправомерно израсходованные средства субсидии в общей сумме 9 923 958,53 руб.

Информацию о результатах исполнения настоящего представления с приложением копий документов, подтверждающих его исполнение, представить в УФК по Камчатскому краю не позднее «01» декабря 2021 года.

Срок исполнения настоящего представления может быть однократно продлен в соответствии с пунктами 19–22 федерального стандарта № 1095.

Невыполнение в установленный срок настоящего представления влечет административную ответственность в соответствии с частью 20 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Полагая, что указанное представление является недействительным и нарушающим права и законные интересы заявителя, учреждение обратилось в арбитражный суд в порядке главы 24 АПК РФ с заявлением, в удовлетворении которого судом отказано.

Исследовав материалы дела, проанализировав доводы, содержащиеся в апелляционных жалобах и отзывах на нее, заслушав правовые позиции представителей сторон, проверив в порядке статей 266, 268, 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации правильность применения арбитражным судом первой инстанции норм материального и процессуального права, судебная коллегия считает, что решение суда первой инстанции является законным и обоснованным на основании следующего.

Согласно части 1 статьи 198, части 4 статьи 200, частям 2 и 3 статьи 201 АПК РФ для признания недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов и их должностных лиц необходимо наличие в совокупности двух условий: несоответствия оспариваемого ненормативного правового акта, решений и действий (бездействия) закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно статье 28 Бюджетного кодекса Российской Федерации бюджетная система Российской Федерации основана на принципах эффективности и экономности использования бюджетных средств, адресности и целевого характера бюджетных средств.

В статье 34 Бюджетного кодекса Российской Федерации закреплен принцип результативности и эффективности использования бюджетных средств, который означает, что при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках предоставленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств или достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств.

Статьей 38 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ) закреплен принцип адресности и целевого характера бюджетных средств, который подразумевает под собой выделение средств в распоряжение конкретных получателей с обозначением направления их на финансирование конкретных целей. Любые действия, приводящие к нарушению направления средств на цели, не обозначенные в бюджете при выделении конкретных сумм средств, являются нарушением бюджетного законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 162 БК РФ получатель бюджетных средств обязан обеспечить результативность, целевой характер использования предусмотренных ему бюджетных ассигнований.

По смыслу статьи 306.4 БК РФ нецелевым использованием бюджетных средств признаются направление средств бюджета бюджетной системы Российской Федерации и оплата денежных обязательств в целях, не соответствующих полностью или частично целям, определенным законом (решением) о бюджете, сводной бюджетной росписью, бюджетной росписью, бюджетной сметой, договором (соглашением) либо иным документом, являющимся правовым основанием предоставления указанных средств.

Последствием подобного использования средств является их изъятие у неисправного получателя.

В случае нарушения получателями предусмотренных названной статьей субсидий условий, установленных при их предоставлении, соответствующие средства подлежат возврату в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации в порядке, определенном нормативными правовыми актами, муниципальными правовыми

актами, предусмотренными пунктом 3 настоящей статьи, (пункт 3.1 статьи 78 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

Установленная БК РФ необходимость возврата субсидий в соответствующий бюджет в случае нарушения условий их предоставления направлена, прежде всего, на стимулирование добросовестного исполнения получателями субсидий условий предоставления средств из бюджета бюджетной системы Российской Федерации, а также на обеспечение восстановления средств бюджета в размере, эквивалентном выявленному нарушению.

Таким образом, для возврата субсидии необходимо установить факт недобросовестного поведения получателя бюджетных средств при решении вопроса о ее выплате.

Получатель субсидии несет ответственность за достоверность представленных Главному распорядителю средств документов, за несоблюдение и нецелевое использование средств субсидии в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Как установлено судом и следует из материалов дела, 16.03.2020 между Министерством спорта Камчатского края и КГАУ СШОР «Морозная» в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации, постановлением Правительства Российской Федерации от 09.01.2014 № 13, Законом Камчатского края от 29.11.2019 № 396 «О краевом бюджете на 2020 год и плановый период 2021–2022 годы», постановлением Правительства Камчатского края «О государственной программе Камчатского края «Физическая культура, спорт, молодежная политика, отдых и оздоровление детей в Камчатском крае» от 29.11.2013 № 552-П, инвестиционной программой Камчатского края на 2020 год и на плановый период 2023–2024 годов, утвержденной постановлением Правительства Камчатского края от 12.11.2019 № 478-П, заключено соглашение № 60-2020-00002 о предоставлении из бюджета Камчатского края краевому государственному автономному учреждению «Спортивная школа олимпийского резерва «Морозная» субсидии на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности субъекта Российской Федерации (далее – Соглашение № 60-2020-00002).

В соответствии с пунктом 1.1 Соглашения № 60-2020-00002 предметом настоящего Соглашения является предоставление из бюджета Камчатского края в 2020 году субсидии: 1.1.1. на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности субъекта Российской Федерации в целях.

Пунктом 1.2 Соглашения № 60-2020-00002 предусмотрено пообъектное распределение субсидии, предоставляемой в соответствии с пунктом 1.1 настоящего Соглашения с указанием сведений о каждом объекте капитального строительства, объекте недвижимого имущества, приведено в приложении № 1 к настоящему Соглашению, которое является его неотъемлемой частью в рамках федерального проекта «Спорт – норма жизни» федеральной целевой программы «Развитие физической культуры и спорта в Российской Федерации на 2016–2020 годы» государственной программы Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 302.

Согласно пункту 2.1 Соглашения № 60-2020-00002 субсидия предоставляется организации в общем размере 216 749 710 руб.

Размер субсидии рассчитывается в соответствии с решением о предоставлении субсидии (пункт 2.2 Соглашения № 60-2020-00002).

В соответствии с пунктом 4.3.1 Соглашения № 60-2020-00002 учреждение обязуется соблюдать при использовании субсидии положения, установленные законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании пункта 4.3.6 Соглашения № 60-2020-00002 учреждение обязуется использовать субсидию для достижения цели(ей), указанных в пункте 1.1 настоящего Соглашения, в соответствии с условиями предоставления субсидии, установленными Правилами осуществления капитальных вложений и настоящим Соглашением.

Как следует из пункта 6.4 Соглашения № 60-2020-00002 показатели результативности исполнения мероприятий в целях софинансирования которых предоставляется субсидия:

а) уровень технической готовности спортивного объекта, достигнутый в результате использования субсидии 2020 – 100%;

б) единовременная пропускная способность объектов спорта, введенных в эксплуатацию (человек) – 2020 – 60 чел.

В соответствии с приложением № 1 к Соглашению № 60-2020-00002 наименование объекта капитального строительства (объекта недвижимого имущества) – «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край»; сроки строительства 2019–2020 годы; сметная (предполагаемая (предельная)) стоимость – 243 194 710 руб.

В приложении № 3 к Соглашению № 60-2020-00002 приведен график перечисления субсидии КГАУ СШОР «Морозная».

Дополнительными соглашениями от 02.06.2020 № 60-2020-00002/1, от 17.06.2020 № 60-2020-00002/2, от 09.09.2020 № 60-2020-00002/3, от 11.12.2020 № 60-2020-00002/4 в Соглашение № 60-2020-00002 вносились изменения.

Дополнительным соглашением от 11.12.2020 № 60-2020-00002/4 пунктом 1.1 в пункт 2.1 внесены изменения в части увеличения размера субсидии и предоставления в общем размере 238 399 401 руб.

Приложением № 1 к дополнительному соглашению № 60-2020-00002/4 установлен объем финансового обеспечения достижения результатов регионального проекта: – всего на 2020 год: 238 399 401 руб., в том числе средства субсидии из федерального бюджета 198 733 073,47 руб.

Фактическое получение субсидии в указанном размере сторонами не оспаривается.

Проектная документация и сметная документация ООО «ЦПИСРР «ВестЛайн» прошла государственную экспертизу:

– положительное заключение государственной экспертизы от 31.05.2018 № 41-1-1-3-0031-18;

– положительное заключение государственной экспертизы от 24.12.2018 № 41-1-0281-18.

В проверяемый период реализация мероприятия и задачи (результатов) федерального проекта «Спорт – норма жизни» - Регионального спортивно-тренировочного центра по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край, осуществлялось в соответствии с государственным контрактом на выполнение работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край» от 26.08.2019 № 00-35ГК (далее – контракт № 00-35ГК) с ООО «Трест», заключенным на основании проведенного электронного аукциона от 08.08.2019 в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ).

Дополнительным соглашением от 20.12.2020 № 7 к контракту № 00-35ГК внесены изменения в пункт 2.1, а именно: «Цена контракта составляет 246 078 591,66 руб. без НДС». В ходе проверки контрольным органом установлено, что учреждением заключен контракт на выполнение проектно-сметных работ от 29.07.2020 № 2033 с государственным унитарным предприятием Камчатского края «Камчатгипрорыбпром»,

предметом которого являлось выполнение работ по внесению изменений и дополнений в рабочую и сметную документацию по объекту.

Учреждением оформлены следующие документы:

– разрешение на строительство от 09.09.2019 № 41-RU41501000-01-2019; – разрешение на ввод от 29.12.2020 № 41-000-1-2020;

– акт № 1 приемки законченного строительством объекта капитального строительства от 21.12.2020;

– заключение о соответствии построенного (реконструированного) объекта капитального строительства требованиям проектной документации, в том числе требованиям оснащенности объекта строительства приборами учета используемых электрических ресурсов от 26.12.2020 № 31, утвержденное приказом и.о. руководителя Инспекции – гласного инспектора строительного надзора Камчатского края от 26.12.2010 № 452.

По результатам проведенной проверки учреждению вменено нарушение абзаца 4 пункта 1 статьи 78.1 БК РФ, пункта 6.4 Соглашения № 60-2020-00002, пункта 2.2 контракта № 00-35ГК, поскольку учреждением не достигнуты показатели достижения результатов использования субсидии, а именно: не выполнены работы по благоустройству и озеленению территории (покрытие проездов, тротуаров и площадок, водоотводные сооружения, малые архитектурные формы) на общую сумму 14 552 070 руб.

Заявитель указывает, что в соответствии с проектно-сметной документацией, выполненной проектной организацией ГУП КК «Камчатгипрорыбпром» в рамках договора на внесение изменений и дополнений в проектно-сметную документацию по объекту ««Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край» от 29.07.2020 № 2033 в части рабочих чертежей 1-17-ГП «Генеральный план» предоставленных ответчику в составе документов в ходе проверки была откорректирована проектная документация:

- исключены водоотводные лотки и канавы,

- исключены дорожные ограждения,

- исключено покрытие отмостки и тротуара из природного камня и заменено покрытием из щебня,

-в ведомости малых архитектурных форм исключена строка - ограждение.

Заявитель утверждает невозможность выполнения работ по благоустройству и озеленению в зимнее время года. Кроме этого, настаивает, что основные работы по благоустройству выполнены, за исключением щебеночных покрытий отмостки и тротуаров (100%), а также малых архитектурных форм (100%), что позволяет эксплуатировать объект.

Несогласие заявителя с вменяемым неправомерным использованием средств субсидии обосновывается выполненным заявителем расчетом, согласно которому стоимость работ принятых и оплаченных Учреждением не превышает 10%. Кроме того, заявителем на момент проверки предъявлены платежные документы о возврате в федеральный бюджет субсидии в размере 8 590 900,02 рублей.

Таким образом, заявитель свои требования о признании недействительным представления № 38-25-07/12-23 от 24.06.2021 мотивировал тем, что с 01.07.2019 к числу случаев позволяющих изменять условие об объеме работ по подписанному контракту добавляется изменение объема и (или) видов работ выполняемых по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия).

Вместе с тем, оценив проектную документацию, условия Соглашения, апелляционный суд приходит к выводу, что в целях достижения показателя результативности исполнения мероприятий, в целях которого предоставляется Субсидия, а именно строительство объекта: ««Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край» должно быть осуществлено заявителем в полном объеме 100%, а именно строительство объекта, финансирование которого осуществлялось, в том числе с использованием средств федерального бюджета Российской Федерации должно было производится в соответствии с требованиями установленными Соглашением № 60-2020-00002, документацией об аукционе, соответственно условиями заключенного Контракта №00-35ГК (Раздел 1 Предмет Контракта) в полном соответствии с проектно-сметной документацией в соответствии с положениями статей 740 и 743 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 53 Градостроительного кодекса.

Установленным Управлением Федерального казначейства по Камчатскому краю фактом невыполнения комплекса работ при строительстве объекта, подтвержденным самим заявителем, в соответствии с документацией на объект, являющейся основанием для определения объема предоставляемой Субсидии и характеристики объекта капитального строительства сведения о котором, указаны в приложении № 1 к Соглашению № 60-2020-00002, которое является его неотъемлемой частью и в целях создания которого предоставляется Субсидия на осуществление капитальных вложений в объекты, подтверждается недостижение показателя результативности исполнения мероприятий, в целях софинансирования которых предоставлялась субсидия, а именно: уровень готовности спортивного объекта, достигнутый в результате использования субсидии 2020 - 100% согласно подпункта а) пункта 6.4. Соглашения № 60-2020-00002.

По результатам проведенной проверки учреждению вменено нарушение абзаца 4 пункта 1 статьи 78.1 БК РФ, пункта 6.4 Соглашения № 60-2020-00002, пункта 2.2 контракта № 00-35ГК, поскольку учреждением не достигнуты показатели достижения результатов использования субсидии, а именно: не выполнены работы по благоустройству и озеленению территории (покрытие проездов, тротуаров и площадок, водоотводные сооружения, малые архитектурные формы) на общую сумму 14 552 070 руб.

Довод заявителя о невозможности выполнения работ по благоустройству и озеленению в зимнее время года является несостоятельным в связи с тем, что Государственным контрактом от 26.08.2019 № 0035-ГК на выполнение работ по строительству объекта ««Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край» установлен срок выполнения работ: с даты заключения 26.08.2019 - до 01.12.2020.

Также, согласно пункта 1.1. Государственного контракта от 26.08.2019 № 0035-Г работы должны выполняться в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ.

Пунктом 3.2. Контракта №00-35 ГК установлены обязательства Заказчика: 3.2.1. согласовать подготовленный Подрядчиком график выполнения строительно-монтажных работ (Приложение № 3 Контракта) с указанными сроками исполнения, График оплаты выполненных работ (Приложение №3.1 Контракта) (Лист 29,30 Приложения № 5), проект производства работ, Виды и объемы работ, которые Подрядчик выполняет самостоятельно без привлечения субподрядчиков (Приложение № 8 Контракта) в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня его получения, либо направить мотивированный отказ. В

случае направления Заказчиком Подрядчику мотивированного отказа в утверждении графика выполнения строительно-монтажных работ Стороны согласовывают новые сроки выполнения работ, с учетом которых Подрядчик подготавливает новый график выполнения строительно-монтажных работ и направляет его для утверждения Заказчику.

То есть, установленный Государственным контрактом от 26.08.2019 № 0035-ГК срок, является достаточным для выполнения полного комплекса работ, предусмотренного утвержденной проектно-сметной документацией как в осенний период 2019, так и в течение осенне-летнего периода 2020 и согласно графика оплаты выполненных работ Размер аванса в размере 30%, подлежащего выплате подрядчику был рассчитан с учетом выполнения указанных выше работ.

Таким образом, обстоятельства, вызванные неблагоприятными погодными условиями (в том числе подтвержденными справками гидрометеорологической службы) не являются снованиями для изменения существенных условий цены государственного контракта в соответствии с положениями Закона № 44-ФЗ.

По общему правилу виды работ и объем работ по контракту являются существенными условиями контракта, которые не могут изменяться. При этом норма подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ до 01.07.2019 позволяла изменять только условие об объеме работ по подписанному контракту по соглашению сторон в пределах десяти процентов и только, если это было предусмотрено в документации о закупке и контракте. Изменять содержание и виды работ данная норма не позволяет.

Не соглашаясь с позицией заявителя о возможности изменять условие об объеме работ по подписанному контракту, апелляционный суд полагает верной позицию Управления Федерального казначейства по Камчатскому краю о том, что сохранение условий государственных и муниципальных контрактов в том виде, в котором они изложены в извещении и в документации о закупке, и исполнении контракта на этих условиях направлено на обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников, на предотвращение коррупции и злоупотреблений в сфере государственных (муниципальных закупок), так как частью 1 статьи 95 предусмотрен ряд оснований для изменения контракта, возможность применения которых не поставлена в зависимость от их цитирования в документации о закупке и контракте.

Так, введены два основания для изменения условий контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия:

8) если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию. Предусмотренное настоящим пунктом изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации

при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на тридцать процентов. При этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений.

9) если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

Пунктом 3.2. Контракта №00-35ГК установлены обязательства Заказчика: 3.2.2. осуществлять контроль за выполнением работ (объемами, качеством, стоимостью, сроками, качеством предоставленных Подрядчиком материалов, в том числе требовать информацию о ходе строительства) в соответствии с условиями Контракта и требованиями нормативных документов в области строительства, не вмешиваясь при этом в административно-хозяйственную деятельность Подрядчика. Указанный контроль со стороны Заказчика не освобождает Подрядчика от обязанности самостоятельно обеспечивать качество и соответствие работ всем установленным требованиям, а также от ответственности за допущенные нарушения.

Пунктом 3.4. Контракта №00-35ГК установлены обязательства Подрядчика: 3.4.1. качественно выполнить все работы в объеме и в сроки, предусмотренные условиями Контракта, проектно-сметной документацией, графиком выполнения строительно-монтажных работ, строительными нормами и правилами. Передать Заказчику результат работ (законченный строительством и готовый к вводу в эксплуатацию объект в состоянии, позволяющем осуществить надлежащую эксплуатацию объекта в соответствии с требованиями технической документации и законодательства Российской Федерации) в установленный пунктом 1.2 Контракта срок по акту приема-передачи выполненных работ (Приложение № 7 Контракта). Проект акта приема-передачи выполненных работ предоставляется Подрядчиком и подписывается уполномоченными представителями Сторон. (Лист 3,4 Приложения № 5).

Изменение существенных условий Контракта согласно положениям установленным пунктом 13.2 Контракта №00-35ГК при его исполнении не допускается, за

исключением их изменения по соглашению Сторон в случаях изменения объема и (или) видов выполняемых работ по Контракту. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на 10% цены контракта:

- если Контракт не исполнен в установленный в Контракте срок по независящим от сторон Контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе по необходимости внесения изменений в проектную документацию либо по вине Подрядчика (при условии отсутствия неисполненных Подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных Заказчиком, предоставления Подрядчиком в обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе, допускается однократное изменение срока исполнения Контракта на срок, не превышающий срока исполнения Контракта, предусмотренного при его заключении.

Довод заявителя о том, что Учреждением приняты и оплачены работы по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский» стоимость которых не превысила 10 %, а также заявителем осуществлен возврат финансирования платежными поручениями от 30.11.2020 № 1836 на сумму 1 519 800,00 рублей и от 23.12.2020 № 2009 на сумму 8 785 809,34 рублей, что является основанием для заявителя не согласиться с вменяемым ему неправомерным использованием средств субсидии в сумме 9 923 958,53 руб. апелляционный суд считает несостоятельным в связи с тем, что заявитель основывался на ошибочном толковании пункта 2.2 Контракта №00-35ГК, согласно которому стоимость работ не должна превышать 10%, полагая что данное право заявителя как заказчика строительства объекта изменить стоимость работ в части увеличения установлено статьей 744 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Кроме того, пунктом 2.2. Контракта №00-35ГК (Лист 1 Приложения № 5)установлено, что Цена Контракта может быть изменена не более чем на 10 % от цены Контракта по соглашению Сторон, пропорционально дополнительному объему работ исходя из установленной в сметном расчете цены единицы работы, то есть от цены по каждому виду работ содержащемуся в сметной документации получившей в соответствии с установленным законодательством порядке положительное заключение государственной экспертизы в части определения достоверности сметной стоимости строительства и являющейся основанием для определения объема предоставленной субсидии в соответствии с приложением № 1 к Соглашению № 60-2020-00002.

Содержащийся в материалах дела расчет заявителя основан на откорректированных заявителем сметных расчетах без учета требований, установленных статьей 8.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации

Вопреки доводам апелляционной жалобы, Управлением Федерального казначейства по Камчатскому краю верно установлено, что заявителем в нарушение условия статьи 744 Гражданского кодекса Российской Федерации о возможности вносить изменения в техническую документацию при условии, что вызываемые этим дополнительные работы не меняют характера предусмотренных в договоре строительного подряда работ вносил изменения в проектную документацию в большей части не в результате выявления дополнительных работ не учтенных проектно-сметной документацией, а в части замены материала, что в итоге привело к увеличению стоимости отдельных видов работ, без изменения физических объемов, в том числе проверкой Актов формы КС-2 установлено, что заявителем в нарушение статьи 8.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации приняты работы по устройству подпорной стены согласно

Акта о приемке выполненных работ от 28.09.2020 № 42 в котором произведена замена материала конструкции подпорной стены (габионов на монолитный бетон), что привело к удорожанию указанного вида работ.

Как указывалось выше, в соответствии с подпунктом 4.3.1.3 пунктом 4.3.1. Соглашения установлена обязанность заявителя соблюдать при использовании субсидии положения, установленные законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе: при заключении и исполнении (изменении, расторжении) контрактов.

Согласно пункта 13.2 Контракта №00-3 5ГК изменение существенных условий Контракта согласно положениям установленным при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению Сторон в том числе, в случае изменении объема и (или) видов выполняемых работ по Контракту.

При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации и с учетом положений статьи 744 Гражданского кодекса Российской Федерации цены контракта не более чем на 10% цены контракта. При этом Цена Контракта в соответствии с пунктом 2.2. Контракта №00-35ГК может быть изменена не более чем на 10 % от цены Контракта по соглашению Сторон, пропорционально дополнительному объему работ исходя из установленной в сметном расчете цены единицы работы.

Подпунктом, а) подпункта 1 части 1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ изменение, существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта.

Основываясь на вышеуказанном Управлением Федерального казначейства по Камчатскому краю расчет стоимости подрядных работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский» произведен исходя из условия изменения (увеличения) не более чем на 10% от цены единицы работ (видов работ) по сметной документации, содержащейся в составе аукционной документации.

Согласно расчету стоимость работ, от которых определяется 10% (с учетом того невыполненных работы в сумме 14 552,07 тыс. рублей) составляет 231 694,910 - 14 552,07=217 142,84 тыс. рублей.

Стоимость работ подлежащих принятию Заказчиком, составляет 234 173,651 тыс. рублей (217 142,84 /1,02*1,1), что на 11 904 940,66 рублей превышает стоимость, установленную условиями Контракта №00-3 5ГК.

Не соглашаясь с доводами заявителя, апелляционный суд поддерживает выводы УФК по Камчатскому краю, основываясь на положениях подпункта а) пункта 1 части 1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ, подпункта 4.3.1.3 пункта 4.3.1. Соглашения, пункта 2.2. Контракта №00-35ГК, считает, что принятие и оплата работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский» стоимость которых превысила 10 %, привело к неправомерному расходу за счет средств субсидии на осуществление капитальных

вложений в объекты капитального строительства в сумме 9 923 958,53 рублей (11 904 940,66-1 980 982,13).

Всего с учетом дополнительных соглашений к Контракту №00-35ГК, согласно Справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), всех Актов о приемке выполненных работ (форма КС-2) (Акты формы КС-1 № 1 по № 131 за период 2019-2020), актов приемки-сдачи работ, счетов, счетов-фактур стоимость подрядных работ по строительству объекта "Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана "Авачинский", Камчатский край" за период 2019-2020 с учетом финансирования из источников различного уровня составила 246 076 591,66 рублей и соответственно оплачена Учреждением по платежным поручениям.

Стоимость выполненных в 2020 году работ согласно предъявленных и приятых Заказчиком Актов о приемке выполненных работ составила 229 580 697,26 рублей. Оплачено 229 613 591,66 рублей, в том числе оплата задолженности за выполненные работы в 2019 году в сумме 32 894,40 рублей (16 497 894,40 - 16 465 000).

В связи с «перефинансирванием» (256 385 201-246 076 591,66 = 10 305 609,34) Учреждением осуществлен возврат денежных средств платежными поручениями от 30.11.2020 № 1836 на сумму 1 519 800,00 рублей и от 23.12.2020 № 2009 на сумму 8 785 809,34 руб.

Указанная сумма возврата «перефинансирвания» никак не соотносится с суммой выявленного завышения.

Исходными данными для расчета являются «Расчет стоимости подрядных работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский», Камчатский край», содержащийся в составе документации об электронном аукционе, размещенной на сайте закупок и в составе приложений к заключенному государственному контракту (Стоимость работ подлежащих выполнению по заключенному контракту в полном объеме со всеми видами работ по техническому заданию составила 231 694,91 рублей с учетом 2 % резерва средств на непредвиденные работы и затраты.

Расчет стоимости подрядных работ по строительству объекта «Региональный спортивно-тренировочный центр по зимним видам спорта у подножия вулкана «Авачинский» осуществлен исходя из условия пункта 2.2 Контракта № 00-3 5ГК изменения (увеличения) не более чем на 10% от цены единицы работ (видов работ) по сметной документации, содержащейся в составе аукционной документации.

Согласно расчету стоимость работ от которых определяется 10% (с учетом того невыполненных работы в сумме 14 552,07 тыс. рублей) составляет 231 694,910 - 14 552,07=217 142,84 тыс. рублей. Стоимость работ подлежащих принятию Заказчиком, должна составлять 234 173,651 тыс. рублей (217 142,84 /1,02*1,1) (где 1,02 - 2% резерв на непредвиденные работы и 1,1 -10% увеличение от цены единицы работ (видов работ)), что на 11 904 940,66 рублей превышает стоимость установленную условиями Контракта №00-35ГК.

Таким образом, приемка выполненных работы (ее результатов) при исполнении контракта ввиду несоответствия этих выполненных работ условиям контракта (в части полного выполнения видов работ в соответствии с проектно-сметной документацией, техническим заданием, видами работ, указанными в Расчете стоимости подрядных работ по строительств объекта) привели к дополнительному расходованию средств как федерального, так и краевого бюджета в сумме 11 904 940,66 рублей (федеральный бюджет - 9 923 958,53 рублей; краевой бюджет -1 980 982,13) и уменьшению объема выполненных работ для обеспечения государственных и муниципальных нужд в сумме 14

552 070,0 рублей, то есть недостижению показателя уровня технической готовности спортивного объекта 100%.

При изложенных обстоятельствах судебная коллегия соглашается с выводом суда первой инстанции о подтвержденности вывода УФК по Камчатскому краю о нарушении КГАУ СШОР «Морозная» бюджетного законодательства.

Согласно части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Поскольку вывод о необходимости возмещения Учреждением в доход федерального бюджета, изложенный УФК по Камчатскому краю в оспариваемом представлении, соответствует действующему бюджетному законодательству, то арбитражный суд правомерно признал требования заявителя не подлежащими удовлетворению в данной части. Доводы апелляционной жалобы КГАУ СШОР «Морозная» об обратном апелляционная коллегия находит необоснованными.

Оспариваемое представление по своему содержанию отвечает признакам ненормативного правового акта и может быть оспорено в арбитражном суде в соответствии с главой 24 АПК РФ.

Приведенные апеллянтом доводы судом апелляционной инстанции рассмотрены и отклонены, поскольку не свидетельствуют о наличии оснований для отмены судебного решения.

При таких обстоятельствах арбитражный суд апелляционной инстанции считает, что обжалуемое решение арбитражного суда по существу спора соответствует примененным судом нормам права, регулирующим спорные правоотношения, и установленным фактическим обстоятельствам дела. Нарушений норм процессуального права, влекущих безусловную отмену судебного акта, не установлено.

С учетом изложенного основания для отмены обжалуемого судебного акта и удовлетворения апелляционной жалобы отсутствуют.

Расходы по уплате государственной пошлины по апелляционной жалобе, в соответствии со статьей 110 АПК РФ, относятся на заявителя жалобы.

Руководствуясь статьями 258, 266-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Пятый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Камчатского края от 21.02.2022 по делу №А24-4709/2021 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Дальневосточного округа через Арбитражный суд Камчатского края в течение двух месяцев.

Председательствующий Л.А. Бессчасная

Судьи А.В. Пяткова

Е.Л. Сидорович

Электронная подпись действительна.
Данные ЭП: Удостоверяющий центр Федеральное казначейство
Дата 16.12.2021 20:42:27
Кому выдана Бессчасная Любовь Анатольевна