



АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

город Москва

Дело № А40-51827/23-94-417

15 декабря 2023 года

Резолютивная часть постановления объявлена 12 декабря 2023 года

Полный текст постановления изготовлен 15 декабря 2023 года

Арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Ананьиной Е.А.,

судей Анисимовой О.В., Петропавловской Ю.С.,

при участии в заседании:

от истца (заявителя) КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края»:

не явились, извещены;

от ответчика (заинтересованного лица) Федерального казначейства: Ухова
К.А. (дов. № 09-04-11/30887 от 15.12.2021 г.);

от третьего лица Министерства строительства и жилищной политики
Камчатского края: не явились, извещены;

рассмотрев 12 декабря 2023 г. в судебном заседании кассационную жалобу
КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края»

на решение Арбитражного суда города Москвы от 20 июня 2023 г.,

постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 05 сентября 2023 г.,

по делу № А40-51827/23-94-417

по заявлению Краевого государственного казенного учреждения «Служба заказчика Министерства строительства и жилищной политики Камчатского края»

к Федеральному казначейству

о признании недействительным представления от 25 октября 2022 г. № 17-066-03/26371,

третье лицо: Министерство строительства и жилищной политики Камчатского края,

УСТАНОВИЛ: в период с 04 июля 2022 г. по 26 августа 2022 г. на основании приказа Федерального казначейства от 17 июня 2022 г. № 252п «О назначении плановой выездной проверки в Краевом государственном казенном учреждении «Служба заказчика Министерства строительства и жилищной политики Камчатского края» (далее – КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края», учреждение, заявитель) проведена плановая выездная проверка годовых отчетов об исполнении в 2021 году бюджетов субъектов Российской Федерации, в бюджетах которых доля дотаций из федерального бюджета в течение двух из трех последних отчетных финансовых лет превышала 40 процентов объема собственных доходов консолидированного бюджета субъекта Российской Федерации, а также исполнения субъектами Российской Федерации согласно приложению № 2 к постановлению Правительства Российской Федерации от 21 декабря 2020 г. № 2196 «О соглашениях, которые предусматривают меры по социально-экономическому развитию и оздоровлению государственных финансов субъектов Российской Федерации» (далее – Постановление № 2196) дополнительных обязательств, установленных в соответствии с пунктом 4 Перечня обязательств субъекта Российской Федерации, получающего

дотацию на выравнивание бюджетной обеспеченности субъектов Российской Федерации, подлежащих включению в соглашение, которым предусматриваются меры по социально-экономическому развитию и оздоровлению государственных финансов субъекта Российской Федерации, утвержденного приложением № 1 к Постановлению № 2196 (проверяемый период с 01 января 2021 г. по 31 декабря 2021 г.).

В ходе проведения проверки выявлены нарушения бюджетного законодательства.

Результаты проверки отражены в акте плановой выездной проверки от 26 августа 2022 г. (далее – Акт проверки).

По результатам проверки выдано представление от 25 октября 2022 г. № 17-066-03/26371 (далее - представление), в соответствии с которым КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» предписано:

по пункту 1 представления – устранить нарушения, указанные в пунктах 1-5 представления, путем обеспечения возврата средств в объеме 17 886 818,74 руб. в доход федерального бюджета в срок до 31 марта 2023 г.;

по пункту 2 представления – принять меры по устранению причин и условий нарушений, указанных в пунктах 1-8 представления, в срок до 31 марта 2023 г.

Указанным представлением также установлены срок и порядок его исполнения.

Считая свои права нарушенными, КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Федеральному казначейству о признании указанного представления недействительным.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено Министерство строительства и жилищной политики Камчатского края.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 20 июня 2023 г., оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного

апелляционного суда от 05 сентября 2023 г., в удовлетворении заявленных требований отказано.

В кассационной жалобе КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» просит об отмене принятых по делу судебных актов, полагая, что судами неправильно применены нормы материального права, регулирующие спорные правоотношения. Приведены также доводы о нарушении Федеральным казначейством порядка проведения проверки.

В отзыве на кассационную жалобу Федеральное казначейство просит оставить судебные акты без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения, ссылаясь на соблюдение судами норм материального и процессуального права при вынесении обжалуемых судебных актов.

Отзыв на кассационную жалобу от Министерства строительства и жилищной политики Камчатского края не поступил.

В заседании кассационной инстанции представитель Федерального казначейства с доводами кассационной жалобы не согласился.

Представители КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» и Министерство строительства и жилищной политики Камчатского края в заседание кассационной инстанции не явились.

От представителя КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, выслушав представителя Федерального казначейства, суд кассационной инстанции не находит оснований к отмене обжалуемых судебных актов.

Согласно части 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие

(бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

По смыслу приведенной нормы необходимым условием для признания ненормативного правового акта, действий (бездействия) недействительными является одновременно несоответствие оспариваемого акта, действия (бездействия) закону или иному нормативному акту и нарушение прав и законных интересов организации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу части 5 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации бремя доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Из пункта 3 статьи 265 Бюджетного кодекса Российской Федерации следует, что внутренний государственный (муниципальный) финансовый контроль в сфере бюджетных правоотношений является контрольной деятельностью Федерального казначейства.

Органы государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль за использованием средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации (пункт 2 статьи 266.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 2 статьи 269.2 Бюджетного кодекса Российской Федерации при осуществлении полномочий по внутреннему государственному (муниципальному) финансовому контролю органами внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля

направляются объектам контроля акты, заключения, представления и (или) предписания.

Под представлением в целях Кодекса понимается документ органа внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, который должен содержать информацию о выявленных нарушениях бюджетного законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, регулирующих бюджетные правоотношения, нарушениях условий договоров (соглашений) о предоставлении средств из бюджета, государственных (муниципальных) контрактов, целей, порядка и условий предоставления кредитов и займов, обеспеченных государственными и муниципальными гарантиями, целей, порядка и условий размещения средств бюджета в ценные бумаги объектов контроля, а также требования о принятии мер по устранению причин и условий таких нарушений или требования о возврате предоставленных средств бюджета, обязательные для рассмотрения в установленные в указанном документе сроки или в течение 30 календарных дней со дня его получения, если срок не указан (пункт 2 статьи 270.2 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

Правила осуществления Федеральным казначейством полномочий по контролю в финансово-бюджетной сфере, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 28 ноября 2013 г. № 1092 (далее - Правила), определяют порядок осуществления Федеральным казначейством полномочий по контролю в финансово-бюджетной сфере.

Подпунктом «а» пункта 6 Правил предусмотрено, что Федеральное казначейство при осуществлении деятельности по контролю в финансово-бюджетной сфере осуществляет полномочия по контролю за соблюдением бюджетного законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, регулирующих бюджетные правоотношения.

В силу пункта 56 Правил контрольные действия по документальному изучению проводятся в отношении финансовых, бухгалтерских, отчетных документов, документов о планировании и осуществлении закупок и иных

документов объекта контроля, а также путем анализа и оценки полученной из них информации с учетом информации по устным и письменным объяснениям, справкам и сведениям должностных, материально ответственных и иных лиц объекта контроля и осуществления других действий по контролю. Контрольные действия по фактическому изучению проводятся путем осмотра, инвентаризации, наблюдения, пересчета, экспертизы, контрольных замеров и осуществления других действий по контролю. Проведение и результаты контрольных действий по фактическому изучению деятельности объекта контроля оформляются соответствующими актами.

При осуществлении данных полномочий Федеральное казначейство (его территориальный орган) направляет представления, содержащие информацию о выявленных нарушениях бюджетного законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, регулирующих бюджетные правоотношения, нарушениях условий договоров (соглашений) о предоставлении средств из федерального бюджета, государственных контрактов, целей, порядка и условий предоставления кредитов и займов, обеспеченных государственными гарантиями Российской Федерации, целей, порядка и условий размещения средств федерального бюджета в ценные бумаги объектов контроля, а также требования о принятии мер по устранению причин и условий таких нарушений или требования о возврате предоставленных средств федерального бюджета, обязательные для рассмотрения в установленный в указанном документе срок или в течение 30 календарных дней со дня его получения, если срок не указан (подпункт «а» пункта 68 Правил).

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды исходили из тех обстоятельств, что оспариваемое предписание выдано уполномоченным органом, оно соответствует требованиям действующего законодательства и не нарушает прав и законных интересов заявителя.

Судами дана надлежащая оценка по каждому выявленному Федеральным казначейством нарушению.

Так, пунктами 1-3 представления установлены нарушения подпункта 3 пункта 1 статьи 162 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ), пунктов 4, 9 Правил предоставления и распределения субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации на софинансирование расходных обязательств субъектов Российской Федерации, возникающих при осуществлении создания и модернизации объектов спортивной инфраструктуры государственной собственности субъектов Российской Федерации (муниципальной собственности), а также приобретения (выкупа) в государственную собственность субъекта Российской Федерации (муниципальную собственность) объектов недвижимого имущества для занятий физической культурой и спортом (приложение № 33 к государственной программе Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта»), утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2014 г. № 302 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта» (далее – Правила № 302).

При реализации учреждением государственного контракта от 06 мая 2019 г. № 38/19-ГК (далее - контракт № 38/19-ГК) на строительство Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном в г. Петропавловск-Камчатском использовано:

6 288 636,40 руб. на монтаж архитектурно-художественного освещения фасада Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском, не предусмотренной проектной документацией (Шифр Проекта 5026/2018), получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18 и сметной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-0026-18, из них

5 922 889,31 руб. (94,184%), средства федерального бюджета (пункт 1 представления);

4 200 860,40 руб. на изготовление и монтаж вывески на фасад Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском, не предусмотренной проектной документацией (Шифр Проекта 5026/2018), получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18 и сметной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-0026-18, из них 3 956 538,36 руб. (94,184%), средства федерального бюджета (пункт 2 представления);

802 495,20 руб. на монтаж флагштоков на территории Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном в г. Петропавловске - Камчатском, не предусмотренных проектной документацией (шифр Проекта 5026/2018), получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18, и сметной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-0026-18 (из них 755 822,08 руб. (94,184%) средства федерального бюджета (пункт 3 представления).

В части суммы 6 288 636,40 руб. (пункт 1 представления) судами установлено, что проектом объекта капитального строительства «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском» (Шифр проекта № 5026/2018) и сметой 02-04-07 «Электромонтажные работы», получившими положительные заключения государственной экспертизы, уже было предусмотрено освещение фасада 10 прожекторами «UMS 250» и 39 светильниками IP 65, со стеклом и решеткой «NSD 70W», однако в ходе исполнения контракта № 38/19-ГК, на основании технического задания КГКУ «СЗ Минстроя КК» и государственного контракта от 09 декабря 2020 г. № 133/20-ГК в 2020 году ООО «ДеЛайтПро»

был разработан проект архитектурно-художественного освещения по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском» (Шифр проекта № 133/20-ГК) и смета № 02-04-07 доп. 1 «Архитектурно-художественное освещение фасада. Монтажные работы» к контракту, согласно которому вариант подсветки здания был изменен.

Стоимость архитектурно-художественного освещения, согласно новому проекту (Шифр проекта № 133/20-ГК) и смете № 02-04-07 доп. 1, составила 6 289 086,00 руб.

Факт того, что соответствующие изменения в проект объекта капитального строительства «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском» (Шифр проекта № 5026/2018), получившим положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 № 41-1-1-3-0009-18, в части наружного освещения фасада не вносились, учреждением не оспаривается.

Обосновывая изменение ранее предусмотренного варианта освещения фасада, предусмотренного проектом, заявитель ссылается на Методические рекомендации, утвержденные приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 г. № 613 (далее – Методические рекомендации).

При этом учреждение не представлено обоснование того, чем ранее предусмотренный вариант освещения, содержащийся в проектной документации (Шифр проекта № 5026/2018), получившей положительное заключение государственной экспертизы, конструктивно не соответствует текущим условиям и почему он должен был быть существенно изменен в сторону удорожания более чем на 6 млн. руб.

В части суммы 4 200 860,40 руб. (пункт 2 представления) судами установлено, что в ходе исполнения контракта учреждением составлена дополнительная смета № 02-04-07 доп. 3 «Архитектурное освещение фасада. Изготовление вывески». Стоимость работ по изготовлению вывески

рассчитана на основании трех коммерческих предложений и использования минимальной предложенной цены 3 360 000,00 руб. от ООО «Импульс - Строй» (счет № 105 от 06 сентября 2021 г.).

С учетом лимитированных затрат стоимость вывески на фасад Физкультурно-оздоровительного комплекса составила 4 200 860,40 руб.

При этом проектной документацией в разделе 3 «Архитектурные решения», получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18, и рабочей документацией в томе 2 «Архитектурные решения» проекта № 5026/2018, сметной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-0026-18 (смета № 02-04-07 «Электромонтажные работы»), вывеска на фасад не предусмотрена.

В части суммы 802 495,20 руб. (пункт 3 представления) судами установлено, что в 2021 году ОАО «Камчатжилкоммунпроект» по заданию учреждения и на основании государственного контракта от 12 июля 2021 г. № 58/21-ГК разработаны объектный сметный расчет № 02-01 «Флагштоки» и локальные сметы № 02-01-01 «Общестроительные работы. Флагштоки» и № 02-01-02 «Покрытие. Флагштоки» на установку 5 флагштоков на общую сумму 572 090,00 руб., в ценах 4 кв. 2017 года без НДС.

При этом проектной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18 в томе 2 разделе 2 «Схема планировочной организации земельного участка», в откорректированном томе 2 раздела 2 «Схема планировочной организации земельного участка» и сметной документацией, получившей положительное заключение государственной экспертизы от 27 февраля 2018 г. № 41-1-0026-18, монтаж флагштоков на территории физкультурно-оздоровительного комплекса не был предусмотрен.

Софинансирование капитальных вложений в объекты государственной собственности субъектов Российской Федерации, не включенные в федеральные целевые программы, в рамках реализации Государственной

программы Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта» (Приложение № 33 к государственной программе Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта») в 2019 году осуществлялось по соглашению, заключенному между Министерством спорта Российской Федерации и Правительством Камчатского края (Соглашение о предоставлении субсидии из федерального бюджета бюджету субъекта Российской Федерации от 15 февраля 2019 г. № 777-07-2019-036 (с изменениями и дополнениями) (далее – Соглашение № 777-07-2019-036).

Согласно пункту 4.3.4. Соглашения № 777-07-2019-036 (в редакции дополнительного соглашения от 19 декабря 2020 г. № 777-07-2019-036/3) субъект обязуется обеспечивать исполнение графика выполнения мероприятий по проектированию и (или) строительству (реконструкции, в том числе с элементами реставрации, техническому перевооружению) объектов капитального строительства и (или) приобретению объектов недвижимого имущества согласно приложению № 3 к дополнительному соглашению от 19 декабря 2020 г. № 777-07-2019-006/3, являющемуся его неотъемлемой частью, формируемому по форме, утвержденной Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации в соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2014 г. № 999 «О формировании, предоставлении и распределении субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации».

Приложением № 3 к Соглашению № 777-07-2019-036 (в редакции дополнительного соглашения от 30 июля 2021 г. № 777-07-2019-036/6) определен График выполнения мероприятий по проектированию и (или) строительству (реконструкции, в том числе с элементами реставрации, техническому перевооружению) объектов капитального строительства, согласно которому:

предельная стоимость строительства (реконструкции, технического перевооружения) объекта капитального строительства, утвержденная в

техническом задании на проведение работ по строительству (реконструкции, в том числе с элементами реставрации, техническому перевооружению) объекта составляет 769 128 000,00 руб.;

объем денежных средств, предусмотренных на строительство (реконструкцию, в том числе с элементами реставрации, техническое перевооружение) объектов капитального строительства, в 2021 году составил всего 204 128 421,05 руб., в том числе средства субсидии из федерального бюджета 193 922 000,00 руб.

положительное заключение государственной экспертизы проектной документации от 27 февраля 2018 г. № 41-1-1-3-0009-18 (шифр проекта № 5026/2018);

положительное заключение о достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства от 27 марта 2018 г. № 41-1-0026-18 (шифр проекта № 5026/2018);

нормативный срок строительства в соответствии с техническим заданием на проведение работ по строительству (реконструкции, в том числе с элементами реставрации, техническому перевооружению) объекта - 35 месяцев;

техническая готовность объекта капитального строительства на конец 2021 года должна составить 100%;

срок ввода объекта в эксплуатацию в соответствии с заключенным контрактом - с 20 декабря 2021 г. по 25 декабря 2021 г.

Таким образом, проектной документацией и сметной документацией, получивших положительные заключения государственной экспертизы, монтаж архитектурно-художественного освещения фасада, изготовление вывески на фасад и установка 5 флагштоков не предусмотрено и соответствующие изменения в проектную документацию (шифр проекта № 5026/2018) не вносились, а выделение средств из федерального бюджета изначально осуществлялось на определенный проект, в котором отсутствовали: монтаж архитектурно - художественного освещения фасада

(точнее, как указано выше, вариант освещения был предусмотрен в ином, более бюджетном варианте), изготовление вывески на фасад и установка 5 флагштоков. Доказательством необязательного характера данных «дополнительных улучшений» является наличие положительного заключения проекта строительства (Шифр проекта № 5026/2018).

Доказательства того, что измененный им проект освещения, а также монтаж вывески и флагштоков, не предусмотренный ранее в смете, являлись исключительно необходимыми работами, невыполнение которых грозило годности и прочности результата выполняемой работы по всему объекту и/или препятствовало приступить подрядчику к выполнению других работ или вводу объекта в эксплуатацию, учреждением не представлено.

Пунктом 4 представления установлены нарушения положений статьи 34, подпункта 3 пункта 1 статьи 162 БК РФ, части 1 статьи 8.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации, пунктов 1, 2 части 1 статьи 94 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), а именно КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» необоснованно приняты и оплачены работы по завышенной стоимости на сумму 7 452 709,31 руб., из них 7 019 259,74 руб. за счет средств субсидии из федерального бюджета, что привело к неправомерному расходованию бюджетных средств.

Судами установлено, что локальной сметой № 07-12 «Покрытие тротуаров, дорожек, площадок», использовавшейся при реализации контракта № 38/19-ГК на строительство Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном в г. Петропавловске – Камчатском, было предусмотрено устройство асфальтобетонного покрытия площадью 5 960,0 кв.м толщиной 0,1 м, в том числе 0,06 м крупнозернистый асфальтобетон (нижний слой) и 0,04 м мелкозернистый, асфальтобетон тип А (верхний слой) на общую сумму 7 720 507,97 руб. в ценах 4 кв. 2017 года

без НДС и без учета лимитированных затрат, которая рассчитана с применением сметных нормативов (ФБР), сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов (в соответствии с частью 1 статьи 8.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

В ходе исполнения контракта № 38/19-ГК учреждением составлена и утверждена дополнительная смета № 07-12 изм. 4 «Покрытие тротуаров, дорожек, площадок», в которой предусмотрено и устройство асфальтобетонного покрытия площадью 5 960,0 кв.м, толщиной 0,1 м, в том числе 0,06 м крупнозернистый асфальтобетон (нижний слой) и 0,04 м мелкозернистый, асфальтобетон тип А (верхний слой), стоимостью 12 929 778,96 руб. в ценах 4 кв. 2017 года (без НДС) без учета лимитированных затрат. Стоимость работ по устройству асфальтобетонного покрытия рассчитана на основании коммерческого предложения ООО «ДРСУ», исходя из стоимости покрытия 1 кв.м для нижнего слоя толщиной 0,06 м 1 784,36 руб., для верхнего слоя 1 335,00 руб.

Сметная стоимость асфальтового покрытия территории Физкультурно-оздоровительного комплекса площадью 5 960 кв.м, рассчитанная в смете № 07-12 «Покрытие тротуаров, дорожек, площадок» с применением сметных нормативов и с учетом лимитированных затрат и НДС, составляет 11 045 443,09 руб.

Таким образом, сметная стоимость асфальтового покрытия территории Физкультурно-оздоровительного комплекса площадью 5 960 кв.м, рассчитанная на основе коммерческого предложения, составляет 18 498 152,40 руб. или на 7 452 709,31 руб. дорожке первоначальной сметы № 07-12 при одинаковом объеме выполняемых работ.

Вместе с тем, контракт № 38/19-ГК заключен по итогам электронного аукциона на основании протокола подведения итогов электронного аукциона от 23 апреля 2019 г. № 0138200001219000011-3, документацией которого предусмотрена стоимость асфальтового покрытия территории Физкультурно-

оздоровительного комплекса площадью 5 960 кв.м, рассчитанная в смете № 07-12 «Покрытие тротуаров, дорожек, площадок» с применением сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов.

На этапе участия в аукционе на право заключения государственного контракта и при его заключении подрядная организация была осведомлена о стоимости асфальтового покрытия и согласилась с данными условиями.

В качестве обоснования увеличения сметной стоимости асфальтового покрытия территории Физкультурно-оздоровительного комплекса заявитель ссылается на обращение подрядчика ООО «Легион», к которому прилагались коммерческие предложения трех специализированных организаций о стоимости данного вида работ.

При этом подпунктом «а» пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 09 августа 2021 г. № 1315 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» предусмотрена возможность в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 95 и частью 70 статьи 112 Закона о контрактной системе изменения существенных условий контракта, стороной которого является заказчик, указанный в приложении к данному постановлению, в том числе изменение (увеличение) цены контракта, при совокупности ряда условий.

Среди данных условий указано в частности «изменение существенных условий контракта осуществляется путем заключения заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) соглашения об изменении условий контракта на основании поступившего заказчику в письменной форме предложения поставщика (подрядчика, исполнителя) об изменении существенных условий контракта в связи с существенным увеличением цен на строительные ресурсы, подлежащие поставке и (или) использованию при исполнении такого контракта, с приложением информации и документов, обосновывающих такое предложение».

Соглашения об изменении условий контракта № 38/19-ГК заявителем с подрядчиком не заключалось.

Таким образом, первоначальная сметная стоимость асфальтового покрытия определена с применением сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, и сметных цен строительных ресурсов, представленные ООО «Легион» коммерческие предложения трех специализированных организаций о более высокой стоимости данного вида работ никак не могли являться документами, обосновывающими необходимость принятия соглашения об увеличении их стоимости в силу разницы в применении принципа ценообразования.

Пунктом 5 представления установлены нарушения положений статьи 34, подпункта 3 пункта 1 статьи 162 БК РФ, части 1 статьи 711, части 1 статьи 720, 746 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, части 1 статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», пунктов 1.1, 2.6, 5.2 контракта № 38/19-ГК, а именно учреждением приняты и оплачены по актам о приемке выполненных работ по форме КС-2 от 07 сентября 2021 г. № 144, № 145, от 05 октября 2021 г. № 151, от 20 декабря 2021 г. № 192 фактически не выполненные работы по строительству объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском» на общую сумму 246 654,69 руб., из них 232 309,25 руб. счет средств субсидии из федерального бюджета, что привело к неправомерному расходованию бюджетных средств.

Судами установлено, что в период проверки был проведен выборочный контрольный обмер фактически выполненных работ, в ходе которого установлены факты невыполнения работ на общую сумму 246 654,69 руб., принятые и оплаченные КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» по актам о приемке выполненных работ формы КС-2 от 07 сентября 2021 г. № 145, от 05 октября 2021 г. № 151, от 20 декабря 2021 г. № 192 и справкам о стоимости выполненных работ формы № КС-3 от 07 сентября

2021 г. № 32, от 05 октября 2021 г. № 34, от 20 декабря 2021 г. № 38, а именно:

не выполнена подготовка почвы для устройства партерного и обыкновенного газона с внесением растительной земли слоем 10 см и посев газонов партерных, мавританских и обыкновенных вручную в количестве 275,6 кв.м на общую сумму 102 643,13 руб., принятые к учету по акту приемке выполненных работ формы КС-2 от 07 сентября 2021 г. № 145 (раздел 1, поз. 1, 3-5) и оплаченный по платежным поручениям от 13 сентября 2021 г. № 571546 и от 21 сентября 2021 г. № 635198 на сумму 1 801 331,28 руб.;

не выполнены работы по подготовке почвы под цветники толщиной слоя насыпки 20 см и посадке многолетних цветников в количестве 20 кв.м на общую сумму 47 656,26 руб., принятые к учету по акту приемке выполненных работ формы № КС-2 от 05 октября 2021 г. № 151 (раздел 1, поз. 10, 12, 13.1), который оплачен по платежному поручению от 12 октября 2021 г. № 790052;

не выполнены работы по монтажу технологического оборудования на общую сумму 96 355,31 руб., принятые к учету по акту о приемке выполненных работ формы КС-2 от 20 декабря 2021 г. № 192, который оплачен по платежному поручению от 23 декабря 2021 г. № 445713, в том числе: экран-табло отображения цифровой информации с люминесцентным подсветом до 500 знакомест в количестве 2 шт. (раздел 1, поз. 1, 8); секундомера электронного с таймерным выходом в количестве 2 шт. (раздел 1, п. 2); электрополотенец (Фенов) в количестве 10 шт. (раздел 1, поз. 3); ограждение сеткой боксерского ринга в количестве 1 шт. (раздел 1, поз. 5); станков вертикального сверления и тисков в количестве 2 шт. (раздел 1, поз. 12); стерилизатора горизонтального электрического в количестве 1 шт. (раздел 1, поз. 13); стерилизатора воздушного в количестве 1 шт. (раздел 1, поз. 14); облучатель бактерицидный: настенный в количестве 1 шт. (раздел 1,

поз. 15); сиденья для спортзала (3 стула на сиденье) в количестве 30 шт. (90 сидений) (раздел 1, поз. 222).

Представленное к возражениям на акт осмотра фото подготовленных к посадке цветов в горшках на отмостке здания ФОК не подтверждает факт выполнения подрядчиком работ по подготовке почвы под цветники толщиной слоя насыпки 20 см и посадке многолетних цветников в количестве 20 кв.м, поскольку на момент контрольного обмера цветники на территории ФОК отсутствовали.

Судами также сделаны выводы относительно фактов необоснованного принятия и оплаты заявителем монтажа оборудования.

Пунктом 6 представления установлены нарушения положений статьи 34, подпункта 3 пункта 1 статьи 162 БК РФ, части 1 статьи 8.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации, части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, пунктов 1.12.1 приложения № 2 «ФЕР 81-02-12-2001 Сборник 12. Кровли» к приказу Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 26 декабря 2019 г. № 876/пр, а именно: учреждением приняты и оплачены работы по устройству кровель плоских из наплавляемых материалов в количестве 363 кв.м и по устройству примыкания кровель из наплавляемых материалов к стенам и парапетам высотой 600 мм без фартуков в количестве 119,5 кв.м по завышенной стоимости относительно сметных нормативов, сведения о которых включены в федеральный реестр сметных нормативов, на общую сумму 206 938,47 руб., что привело к неправомерному расходованию средств бюджета Камчатского края.

При проверке Федеральным казначейством установлен тот факт, что при составлении сметы № 02-04-05 «Архитектурные решения» был применен коэффициент к затратам на оплату труда рабочих 6 вместо 1,06, что привело к необоснованному удорожанию стоимости работ на общую сумму 206 938,47 руб. при реализации государственного контракта № 5 от 06 июля 2020 г. (Группа смешанной застройки по ул. Кутузова в Петропавловске-Камчатском

городском округе» 1 очередь строительства 9-этажный 45-квартирный монолитный жилой дом (поз. 3)».

По акту о приемке выполненных работ формы № КС-2 от 14 сентября 2021 г. № 64 и смете № 02-04-05 «Архитектурные решения» КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» приняты работы по устройству кровель плоских из наплавляемых материалов в два слоя в количестве 363 кв.м (расценка ФБР 12-01-002-09) и по устройству примыкания кровель из наплавляемых материалов к стенам и парапетам высотой 600 мм без фартуков (расценка ФБР 12-01-004-04) в количестве 119,5 кв.м, всего на сумму 269 446,04 руб., которые оплачены в полном объеме по платежному поручению от 23 сентября 2021 г. № 658879.

Согласно пункту 1.12.1 приложения № 12 «ФЕР 81-02-12-2001 Сборник 12. Кровли» к приказу Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 26 декабря 2019 г. № 876/пр в ФЕР сборника 12 предусмотрено производство работ на высоте до 15 м от уровня земли. При производстве работ на высоте более 15 м затраты труда и оплату труда рабочих следует увеличивать на 0,5 процента на каждый последующий метр высоты.

В соответствии с рабочей документации Том 7 рабочей документации «Архитектурно-строительные решения выше отм.0.000» наплавляемая кровля находится на высоте 27,44 м от уровня земли (отм. 0,000).

Следовательно, для определения сметной стоимости работ по устройству кровель плоских и устройству примыкания кровель из наплавляемых материалов затраты на оплату труда рабочих следует увеличить на 6%, т.е. применить коэффициент 1,06 ($27 - 15 = 12$ м, $12 \times 0,5 = 6\%$).

При составлении сметы № 02-04-05 «Архитектурные решения» был применен коэффициент к затратам на оплату труда рабочих 6 вместо 1,06, что привело к необоснованному удорожанию стоимости работ на общую сумму 206 938,47 руб.

При этом по пункту 6 представления требований о возврате денежных средств Федеральным казначейством не заявлено, в связи с установлением в проектной документации наличие технической ошибки (ошибка, повлекшая необоснованную переплату бюджетных средств при реализации контракта в сумме свыше 200 000 руб.).

Пунктом 7 представления установлены нарушения положений статей 34, подпункта 3 пункта 1 статьи 162 Бюджетного кодекса Российской Федерации – КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» принято и оплачено оборудование на общую сумму 1 542 428,80 руб., которое фактически не используется, из которых 1 452 721,14 руб. средства федерального бюджета, что привело к неэффективному использованию бюджетных средств в части достижения заданного результата с использованием наименьшего объема средств (экономности).

Судами установлено, что на момент проверки (Акт выборочного контрольного обмера № 1 от 19 июля 2022 г.) «Устройство электролиза «Pro-Chlore Salt A-120+», принятое и оплаченное КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» в количестве 1 шт., на сумму 1 306 828,80 руб., фактически не смонтировано, не эксплуатировалось, находится в помещениях водоподготовки, в то время как на обеспечение водоподготовки бассейна предусмотрено хлорирование воды методом добавления в воду хлорсодержащих веществ. Для данных целей проектом предусмотрена установка станции дезинфекции и управления коагулянтном, которая обрабатывает не только воду, но и поверхности самого бассейна, которая также была приобретена и смонтирована в рамках контракта 19 № 38/19-ГК. При этом прибор обеззараживания «Pro-Chlore Salt A-120+» также осуществляет хлорирование воды, но методом электролиза, без обеззараживания поверхности бассейна. То есть, прибор «Pro-Chlore Salt A-120+» выполняет ту же функцию, что и станции дезинфекции и управления коагулянтном, но при этом менее эффективно.

В ходе контрольного осмотра было установлено, что водоподготовка производится станцией дезинфекции и управления коагулянтом без участия устройства электролиза «Pro-Chlore Salt A-120+».

Таким образом, приобретение и монтаж устройства электролиза «Pro-Chlore Salt A-120+» стоимостью 1 306 828,80 руб. для автоматической системы фильтрации бассейна экономически нецелесообразно.

Пунктом 8 представления установлены нарушения положений статей 34, подпункта 3 пункта 1 статьи 162 Бюджетного кодекса Российской Федерации – КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» принято и оплачено технологическое оборудование (с учетом заготовительско-складских расходов и коэффициента аукционного снижения 0,995), которое фактически не используется на общую сумму 1 694 736,21 руб., из них 1 596 170,35 руб. средства федерального бюджета, что привело к неэффективному использованию бюджетных средств в части достижения заданного результата с использованием наименьшего объема средств (экономности).

Судами установлено, что в результате проведенного в ходе проверки контрольного осмотра поставленного технологического оборудования на объект строительства «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном в г. Петропавловск - Камчатском» (Акт осмотра (наблюдения) от 19 июля 2022 г.) в рамках исполнения контракта № 38-19-ГК, было выявлено, что технологическое оборудование принятое и оплаченное КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» по акту о приемке выполненных работ формы № КС-2 от 20 декабря 2021 г. № 192 и справке о стоимости выполненных работ формы № КС-3 от 20 декабря 2021 г. № 38 в количестве 38 единиц, на общую сумму 1 694 736,21 руб., не смонтировано, не эксплуатируется и находится в упаковке на складе.

Факт неиспользования приобретенного оборудования учреждением не оспаривается (письмо КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» от 26 июля 2022 г. № 232-1467).

По пунктам 7 - 8 представления требований о возврате денежных средств не заявлено.

Установив указанные обстоятельства, суды пришли к выводу о законности выданного Федеральным казначейством представления.

Выводы судов основаны на имеющихся в материалах дела доказательствах и соответствуют положениям действующего законодательства. Оснований для переоценки выводов суда у суда кассационной инстанции не имеется.

Принимая во внимание изложенное, суд кассационной инстанции полагает обоснованным вывод судов об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований.

В кассационной жалобе КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» приведены доводы о нарушении Федеральным казначейством порядка проведения проверки со ссылкой на Постановление Правительства Российской Федерации от 14 апреля 2022 г. № 665 «Об особенностях осуществления в 2022 году государственного (муниципального) финансового контроля в отношении главных распорядителей (распорядителей) бюджетных средств, получателей бюджетных средств» (далее – Постановление № 665), которым введен мораторий до 01 января 2023 г. на проведение проверок Федеральным казначейством, в том числе его территориальными органами, в рамках государственного (муниципального) финансового контроля не проводятся проверки главных распорядителей (распорядителей) бюджетных средств, получателей бюджетных средств, в том числе являющихся государственными (муниципальными) заказчиками.

Приведенный довод подлежит отклонению, поскольку он не был заявлен при рассмотрении дела в суде первой инстанции, то есть является новым доводом, исследование которого выходит за пределы полномочий суда кассационной инстанции в силу положений статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Иные доводы кассационной жалобы указывают на несогласие с выводами судов, сделанных на основании оценки представленных в материалы дела доказательств, в связи с чем подлежат отклонению.

Учитывая изложенное обжалуемые судебные акты следует оставить без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения.

Руководствуясь статьями 284, 286 - 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 20 июня 2023 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 05 сентября 2023 г. по делу № А40-51827/23-94-417 оставить без изменения, кассационную жалобу КГКУ «Служба заказчика Минстроя Камчатского края» – без удовлетворения.

Председательствующий-судья
Судьи

Е.А.Ананьина
О.В.Анисимова
Ю.С.Петропавловская