



ДЕСЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

117997, г. Москва, ул. Садовническая, д. 68/70, стр. 1, www.10aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

10АП-24023/2022

г. Москва

15 декабря 2022 года

Дело № А41-30827/22

Резолютивная часть постановления объявлена 08 декабря 2022 года

Постановление изготовлено в полном объеме 15 декабря 2022 года

Десятый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Миришова Э.С.,

судей Ивановой Л.Н., Ханашевича С.К.,

при ведении протокола судебного заседания Устаевой А.Ш.,

при участии в заседании:

от Государственного казенного учреждения Московской области «Дирекция единого заказчика Министерства социального развития Московской области» - представитель Молчанов С.А. по доверенности от 24.01.2022, паспорт, диплом;

от общества с ограниченной ответственностью «Опора» - представитель не явился, извещен надлежащим образом;

рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу Государственного казенного учреждения Московской области «Дирекция единого заказчика Министерства социального развития Московской области» на решение Арбитражного суда Московской области от 17 октября 2022 года по делу № А41-30827/22 по иску Государственного казенного учреждения Московской области «Дирекция единого заказчика Министерства социального развития Московской области» к обществу с ограниченной ответственностью «Опора» о взыскании,

УСТАНОВИЛ:

государственное казенное учреждение Московской области «Дирекция единого заказчика Министерства социального развития Московской области»

(далее – ГКУ МО «ДЕЗ», истец) обратилось в Арбитражный суд Московской области с исковым заявлением к обществу с ограниченной ответственностью «Опора» (далее – ООО «Опора», ответчик) о взыскании неустойки в виде штрафа по государственному контракту N N 077-А/20 от 15.07.2020 в размере 100 000 руб.

Решением Арбитражного суда Московской области от 17 февраля 2022 года в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с указанным судебным актом, ГКУ МО «ДЕЗ» обратилось в Десятый арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой просило отменить решение Арбитражного суда Московской области, принять по делу новый судебный акт.

Информация о принятии апелляционной жалобы к производству размещена на официальном сайте в общедоступной автоматизированной информационной системе «Картотека арбитражных дел» в сети интернет - <http://kad.arbitr.ru/> в режиме ограниченного доступа.

Законность и обоснованность решения Арбитражного суда Московской области проверены Десятым арбитражным апелляционным судом в соответствии со статьями 258, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Представители ООО «Опора» в судебное заседание не явились, извещены надлежащим образом.

Дело рассмотрено в соответствии с нормами ст. 153 АПК РФ или ст. 121-123, 153, 156 АПК РФ в отсутствие представителей ООО «Опора», надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, в том числе публично путем размещения информации на официальном сайте суда www.10aas.arbitr.ru. До начала судебного разбирательства заявлений и ходатайств не заявлено.

Выслушав представителя истца и повторно исследовав и оценив в совокупности все имеющиеся в материалах дела письменные доказательства, изучив доводы апелляционной жалобы, арбитражный апелляционный суд не нашел оснований, предусмотренных статьей 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, для изменения или отмены обжалуемого судебного акта.

Как следует из материалов дела, 15.07.2020 г. между ГКУ МО "Дирекция единого заказчика Минсоцразвития МО" (далее - Заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью "ОПОРА" (далее - Подрядчик) заключен Государственный контракт N

077-А/20 на капитальный ремонт комплекса зданий ГБУ СО МО "Сергиево-Посадский дом-интернат для слепоглухих детей и молодых инвалидов" по адресу: Московская область, г. Сергиев-Посад. Пограничная улица, д. 20 (1 Этап) (далее - Контракт).

В соответствии с п. 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить капитальный ремонт комплекса зданий ГБУ СО МО "Сергиево-Посадский дом-интернат для слепоглухих детей и молодых инвалидов" по адресу: Московская область, г. Сергиев-Посад. Пограничная улица, д. 20 (1 Этап) в соответствии с Техническим заданием (Приложение 5 к Контракту) в объеме, установленном в Локальном сметном расчете (Приложение 1 к Техническому заданию) (далее - Сметная документация) (далее - работы), а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Цена Контракта, с учетом дополнительного соглашения N 6 от 28.10.2021 г., составляет 636 868 985 (Шестьсот тридцать шесть миллионов восемьсот шестьдесят восемь тысяч девятьсот восемьдесят пять) рублей 00 копеек (в том числе НДС - 20 процентов, составляет 106 144 830 (Сто шесть миллионов сто сорок четыре тысячи восемьсот тридцать) рублей 83 копейки (далее - Цена Контракта).

Финансирование Контракта осуществлялась за счет средств выделенных из бюджета Московской области и средств, выделенных из Федерального бюджета бюджет) Московской области (п. 2.2 Контракта).

Подрядчик в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств (ч. 2 ст. 94 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 г. N 44-ФЗ).

Согласно п. 5.1.3 Контракта Заказчик вправе запрашивать у подрядчика информацию о ходе выполняемых работ.

Пунктом 4.3 Контракта определено, что ежемесячно, в течение 5 (пяти) рабочих дней после окончания отчетного периода, а по работам, выполненным в последнем отчетном периоде не позднее 5 (Пяти) рабочих дней после их завершения. Подрядчик представляет Заказчик) (Приемочной комиссии) в соответствии с разделом 14 Контракта акты по форме N КС-2 и справку по форме N КС-3. Одновременно Подрядчик представляет документы, подтверждающие фактическое выполнение работ: акты освидетельствования скрытых работ, материалы фото фиксации, осуществленной в

соответствии с п. 5.4.11 настоящего Контракта, сертификаты, декларации соответствия, технические паспорта и (или) другие документы, удостоверяющие качество материалов, оборудования и инвентаря, их соответствие строительным нормам и правилам, иную необходимую исполнительную документацию.

По условиям Контракта Подрядчик обязан: своевременно и надлежащим образом выполнить работы, предусмотренные настоящим Контрактом и представить Заказчик отчетную документацию по итогам исполнения настоящего Контракта (5.4.1 Контракта): исполнять иные обязательства, предусмотренные законодательством Российской Федерации и Контрактом (п. 5.4.9 Контракта); оплатить неустойку (штрафы, пени), предусмотренную Контрактом, а также убытки, понесенные Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту (5.4.10 Контракта): обеспечить Представителям Заказчика возможность осуществлять контроль за ходом выполнения работ, качеством применяемых при работах материалов, изделий, конструкций и оборудования (5.4.11 Контракта): предоставлять Заказчику по его требованию информацию о ходе работ на Объекте по форме, в объеме и в сроки, указанные в соответствующем требовании (5.4.13 Контракта).

Абзацем 4 раздела 11 "Порядок выполнения работ" Технического задания (Приложение 5 к Контракту) предусмотрено, что по завершении и сдаче работ Подрядчик обязан направить по требованию Заказчика - документы, подтверждающие стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком (счета, счет - фактуры, платежные поручения).

Условие Контракта обязывающие Подрядчика предоставлять документы, подтверждающие стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком, продиктовано как осуществлением контроля за качеством предоставленных Подрядчиком материалов и оборудования, с целью недопущения применения при работах дешевых и менее качественных (или дефектных) материалов и оборудования, так и обеспечением результативности и целевого характера использования бюджетных ассигнований (пп.3 п. 1 ст. 162БКРФ).

В соответствии с условиями Контракта (пункты 4.3. 5.1.3. 5.4.1. 5.4.9. 5.4.13 Контракта, абзац 4 раздел 11 "Порядок выполнения работ" Технического задания (Приложение 5 к Контракту)), и нормами закона (ч. 2 ст. 94 Федерального закона "О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 г. N 44-ФЗ). Заказчик направил Подрядчику требования о предоставлении документов, подтверждающих стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком (счета, счет-фактуры, товарно-транспортные накладные, платежные поручения).

Подрядчику было направлено 8 (восемь) требований о предоставлении документов, подтверждающих стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком (счета, счет-фактуры, товарно-транспортные накладные, платежные поручения), за соответствующий отчетный период: N 245-КР от 11.03.2021 г.. N ИСХ-866/2021-КР от 06.07.2021 г.. N ИСХ-996/2021-КР от 05.08.2021 г.. N ИСХ-1065/2021-КР от 31.08.2021 г.. N ИСХ-И54/2021-КР от 13.09.2021 г.. N ИСХ-1255/2021-КР от 05.10.2021 г.. N ИСХ-1422/2021-КР от 12.11.2021 г.. N ИСХ-1496/2021-КР от 07.12.2021 г.. N ИСХ-1539/2021-КР от 23.12.2021 г. В требованиях Заказчик просил предоставить запрошенные документы в сроки, указанные в соответствующем требовании.

В нарушение требований закона и условий Контракта Подрядчик не исполнил свои обязательства, по требованиям Заказчика не направил запрошенные документы, подтверждающие стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком (счета, счет-фактуры, товарно-транспортные накладные, платежные поручения).

Таким образом, Подрядчик допустил 8 (восемь) фактов неисполнения своих обязательств, предусмотренных Контрактом, по предоставлению запрошенных документов.

Согласно п. 7.5 Контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в Контракте таких обязательств) в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей:
- б) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно):
- в) 10000 рублей, если цена Контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно):
- г) 100000 рублей, если цена Контракта превышает 100 млн. рублей.

С учетом того, что цена Контракта превышает 100 млн. рублей (636 868 985.00 рублей) за факт неисполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом. по предоставлению запрошенных документов, был установлен штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Руководствуясь названным пунктом контракта, истец начислил контрагенту неустойку в виде штрафа и предварительно, но безрезультатно направив ответчику претензию о ее уплате, обратилось в арбитражный суд с настоящим иском.

Принимая решение об отказе в удовлетворении исковых требований, суд первой инстанции исходил из отсутствия правовых оснований для удовлетворения заявленных требований.

Спорные отношения, возникшие в связи с исполнением Договора, по своей правовой природе являются подрядными, подлежат регулированию общими гражданско-правовыми нормами об обязательствах, специальными положениями главы 37 ГК РФ.

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (пункт 1 статьи 702 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

На основании статьи 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения взятых на себя обязательств не допускается.

Статьей 65 АПК РФ предусмотрено, что каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается, как на основании своих требований или возражений.

Согласно статье 68 АПК РФ обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами.

В силу пункта 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Как установлено статьей 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Согласно п. 1 ст. 748 ГК РФ Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Кроме, того письмом Минэкономразвития России от 14.11.2016 N Д28и-3142 установлено, что на основании ч. 1 ст. 34 Закона N 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупок или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом N 44-ФЗ извещение об осуществлении закупок или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона N 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за

исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 95 Закона N 44-ФЗ.

Частью 1 статьи 94 федерального закона N 44-ФЗ установлено, что исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом N 44-ФЗ, в том числе приемку и оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, предусмотренных контрактом.

Из чего следует, что при надлежащем исполнении контракта после подписания заказчиком акта приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги заказчик обязан оплатить поставленный товар, выполненную работу, оказанную услугу по цене, определенной контрактом.

Как верно указал суд первой инстанции, заказчик не вправе включать в контракт условие о представлении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) финансового отчета о понесенных расходах и подтверждающих эти затраты копий первичных бухгалтерских документов.

При этом, в случае возникновения у поставщика (подрядчика, исполнителя) экономии денежных средств после оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги по контракту такие денежные средства заказчику не возвращаются.

Исходя из практики, техническое задание - документ, в котором Заказчик описывает объект закупки, то есть требования, которые он предъявляет к закупаемым товарам, работам или услугам. Как правило, техническое задание - это либо приложение к контракту или договору, либо часть документации, в которой изложено, что конкретно приобретается по договору.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона N 44-ФЗ в техническом задании должны быть указаны показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуг установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Это необходимо для того, чтобы не ограничивалась конкуренция. К товару нельзя определить определенный вес, размер, габариты, мощность. Должны быть максимальные и минимальные значения. А уже потенциальный участник попытается поставить товар, характеристики которого входят в этот диапазон. Также в ст. 33 сказано, что есть показатели, которые не могут изменяться.

Закон N 44-ФЗ о контрактной системе устанавливает единые требования к описанию объекта закупок, которым заказчик обязан следовать при составлении документации о закупке, независимо от способа их осуществления (ст. 33).

Суд первой инстанции правомерно указал, что, включив в Техническое задание (п. 11) абзац о требовании предоставления Заказчику документов, подтверждающих стоимость материалов и оборудования, используемых Подрядчиком (счета, счет - фактуры, платежные поручения), злоупотребил правом и вопреки норм, установленных Законом N 44-ФЗ.

В связи с чем, Подрядчик (победитель размещенного заказа), введенный в заблуждение внешней правомерностью этого требования и невозможностью от него отказаться из-за угрозы включения в реестр недобросовестных поставщиков, посчитал себя связанным этим и добросовестно действовал вопреки своим интересам.

Включая в проект государственного контракта заведомо невыгодное для контрагента условие, от которого победитель размещения заказа не может отказаться, Истец (Заказчик) заведомо нарушает закон.

Исходя из вышеизложенного, запрос на предоставление дополнительной документации, не предусмотренной условиям Контракта, является неправомерным.

Принимая во внимание вышеизложенное, суд первой инстанции правомерно отказал в удовлетворении заявленных требований.

Доводы заявителя, изложенные в апелляционной жалобе, не содержат фактов, которые не были бы проверены и не учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела и имели бы юридическое значение для вынесения судебного акта по существу, влияли на обоснованность и законность судебного акта, либо опровергали выводы суда первой инстанции, в связи с чем признаются судом апелляционной инстанции несостоятельными и не могут служить основанием для отмены состоявшегося решения.

Судом первой инстанции дана надлежащая оценка всем имеющимся в деле доказательствам, оснований для отмены или изменения судебного акта не имеется.

Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу части 4 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, основанием для отмены принятого судебного акта, судом апелляционной инстанции не установлено.

Апелляционная жалоба заявителя удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь статьями 266, 268, пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Московской области от 17 октября 2022 года по делу № А41-30827/22 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в порядке кассационного производства в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу.

Председательствующий судья

Э.С. Миришов

Судьи

Л.Н. Иванова

С.К. Ханашевич