



Арбитражный суд Хабаровского края

г. Хабаровск, ул. Ленина 37, 680030, www.khabarovsk.arbitr.ru

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Хабаровск

дело № А73-16240-6/2017

28 февраля 2019 года

Резолютивная часть определения объявлена 26 февраля 2019 года.

Арбитражный суд Хабаровского края в составе судьи А.Ю. Сецко,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Т.С.Кириченко,

рассмотрел в судебном заседании заявление общества с ограниченной ответственностью «Новые технологии строительства» (вх. 137584)

о включении требований в реестр требований кредиторов общества с ограниченной ответственностью «Строительная фирма «Комфорт» (ИНН 2724070140; адрес: г. Хабаровск, ул. Волочаевская, д.15, оф.5)

при участии: представителя заявителя Черкасского А.В. по доверенности от 01.01.2019; кредитора Воронин В.А. лично (паспорт).

У С Т А Н О В И Л:

Воронин Владимир Александрович (далее – заявитель) обратился в Арбитражный суд Хабаровского края с заявлением, в котором просит ввести в отношении общества с ограниченной ответственностью «Строительная фирма «Комфорт» (далее – ООО «Строительная фирма «Комфорт», должник) процедуру, применяемую в деле о банкротстве.

Определением Арбитражного суда Хабаровского края от 01.03.2018 в отношении ООО «Строительная фирма «Комфорт» введена процедура наблюдения, временным управляющим утверждён Дзюба Алексей Александрович, член СРО «Союз менеджеров и арбитражных управляющих».

Решением от 28.08.2018 (резолютивная часть оглашена 27.08.2018) ООО «Строительная фирма «Комфорт» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство. Конкурсным управляющим утверждена Эйсмонт Елена Андреевна, член Ассоциации Евросибирская саморегулируемая организация арбитражных управляющих.

Код доступа к оригиналам судебных актов по делу, выполненных в форме электронного документа: « **Код** ». (код не публикуется и имеется только на изготовленной судом на бумажном носителе копии судебного акта). Доступ предоставляется при авторизации через портал государственных услуг: <https://esia.gosuslugi.ru>.

Общество с ограниченной ответственностью «Новые технологии строительства» (далее - ООО «НТС», кредитор) обратилось в арбитражный суд с заявлением о включении в реестр требований кредиторов (далее – РТК) требования в размере 36 724 331,37 руб.

Определением от 30.11.2018 указанное заявление принято к производству, назначено судебное заседание 24.12.2018.

Судебное заседание в порядке статьи 158 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) неоднократно откладывалось, так протокольным определением от 28.01.2019 судебное заседание отложено до 20.02.2019.

В судебном заседании в порядке статьи 163 АПК РФ объявлялся перерыв до 26.02.2019.

Конкурсный управляющий не явилась, представила отзыв, указала, что требование заявлено с пропуском срока, установленного статьей 100 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве).

В судебном заседании представитель заявителя ходатайствовал об уточнении заявленных требований в порядке статьи 49 АПК РФ., просил включить задолженность в размере 30 529 897,04 руб. Уточнения приняты судом.

Исследовав материалы дела, суд пришел к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ), пункту 1 статьи 32 Закона о банкротстве дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными Законом о банкротстве.

Установление требований кредиторов осуществляется арбитражным судом в соответствии с порядком, определенном статьей 71 и статьей 100 Закона о банкротстве, в зависимости от процедуры банкротства, введенной в отношении должника.

Согласно пункту 1 статьи 142 Закона о банкротстве в конкурсном производстве установление размера требований кредиторов осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 100 названного Закона.

В соответствии с пунктом 2 статьи 100 Закона о банкротстве внешний управляющий (в настоящем случае – конкурсный управляющий) обязан включить в течение пяти дней с даты получения требований кредитора в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве сведения о получении требований кредитора с указанием наименования (для юридического лица) или фамилии, имени, отчества (для физического лица) кредитора, идентификационного номера налогоплательщика, основного

государственного регистрационного номера (при их наличии), суммы заявленных требований, основания их возникновения и обязан предоставить лицам, участвующим в деле о банкротстве, возможность ознакомиться с требованиями кредитора и прилагаемыми к ним документами.

Возражения относительно требований кредиторов могут быть предъявлены в арбитражный суд внешним управляющим, представителем учредителей (участников) должника или представителем собственника имущества должника - унитарного предприятия, а также кредиторами, требования которых включены в реестр требований кредиторов. Такие возражения предъявляются в течение тридцати дней с даты включения в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве сведений о получении требований соответствующего кредитора. Лица, участвующие в деле о банкротстве, вправе заявлять о пропуске срока исковой давности по предъявленным к должнику требованиям кредиторов.

В соответствии с пунктом 5 статьи 100 Закона о банкротстве, требования кредиторов, по которым не поступили возражения, рассматриваются арбитражным судом для проверки их обоснованности и наличия оснований для включения в реестр требований кредиторов. По результатам рассмотрения арбитражный суд выносит определение о включении или об отказе во включении требований кредиторов в реестр требований кредиторов. Указанные требования могут быть рассмотрены арбитражным судом без привлечения лиц, участвующих в деле о банкротстве.

Возражения от иных лиц, участвующих в деле, в установленный срок также не поступили.

Как установлено судом из материалов дела, 12.05.2015 между ООО «Строительная фирма «Комфорт» (подрядчик) и ООО «НТС» (субподрядчик) заключен договор субподряда № 23/05/15.

В соответствии с пунктом 1.1 данного договора субподрядчик обязался выполнить строительно-монтажные работы на объекте – мусороперегрузочной станции» Южная», г. Хабаровск, Южный промузел. Подготовительные работы, которые включают в себя: уборку территории от мусора, ограждение территории в проектом варианте, вертикальную планировку, устройство строительного городка, снос зеленых насаждений, устройство временной дороги, подъездных путей, устройство внутрипостроечных дорог, монтаж пункта мойки колес, временная электрификация строительной площадки и вахтового городка.

Согласно пункту 1.2 договора от 12.05.2015 № 23/05/15 субподрядчик обязуется в установленные настоящим договором сроки выполнить работы, указанные в пункте 1.1 в соответствии с расчетом сметной стоимости с учетом периода строительства, выполнить строительные, монтажные и иные работы, обеспечивающие ввод и нормальную эксплуатацию объекта в сроки, установленные разделом 3 настоящего договора.

В пункте 2.1 договора от 12.05.2015 № 23/05/15 стороны условились, что стоимость работ определяется локальными сметными расчетами, согласованными и утвержденными обеими сторонами, стоимость рассчитывается согласно объемам, указанным в подписанных актах о приемке выполненных работ по форме № КС-2 и справках о стоимости выполненных работ и затрат формы № КС-3, в том числе НДС 18%.

Пунктом 2.2 договора от 12.05.2015 № 23/05/15 установлено, что в общую стоимость работ включены все затраты, необходимые для выполнения работ, в том числе затраты на скрытые работы, изготовление исполнительной документации, затраты на материалы и оборудование, за поставку которых отвечает субподрядчик, все прочие расходы, прямо или косвенно связанные с исполнением обязательств по договору.

Пунктом 2.3 договора от 12.05.2015 № 23/05/15 установлено, что стоимость работ является приблизительной.

Сроки выполнения работ установлены в пункте 3.1 договора субподряда от 12.05.2015 № 23/05/15 в редакции дополнительного соглашения от 24.08.2015: начало работ в течение 3 рабочих дней от даты заключения договора; окончание работ не позднее 29.09.2015.

Разделом 6 договора субподряда № 23/05/15 определен порядок оплаты.

Дополнительным соглашением от 25.09.2015 стороны дополнили договор субподряда от 12.05.2015 № 23/05/15 пунктом 1.3, которым предусмотрена обязанность субподрядчика выплатить подрядчику вознаграждение за услуги генподряда в размере 30% от стоимости выполненных работ, включая НДС 18%, а также пунктом 6.7, согласно которому субподрядчик оплачивает подрядчику вознаграждение за услуги генподряда на основании выставленных счетов-фактур и актов об оказании услуг. Счета-фактуры за услуги генподряда выставляются подрядчиком не ранее 5 рабочих дней с момента подписания обеими сторонами соответствующих форм КС-2 и КС-3, но не позднее подписания итогового акта об исполнении обязательств по договору.

Во исполнение обязательств, ООО «Строительная фирма «Комфорт» в качестве предоплаты по договору субподряда № 23/05/15 перечислило ООО «НТС» 10 550 000 руб., что подтверждено платежными поручениями от 14.05.2015 № 337 на сумму 4 000 000 руб., от 19.05.2015 № 381 на сумму 1 500 000 руб., от 21.05.2015 № 392 на сумму 1 500 000 руб., от 18.06.2015 № 557 на сумму 1 000 000 руб., от 13.07.2015 № 657 на сумму 1 000 000 руб., от 27.07.2015 № 755 на сумму 1 000 000 руб., от 19.09.2015 № 73 на сумму 550 000 руб.

12.05.2015 между ООО «Строительная фирма «Комфорт» (подрядчик) и ООО «НТС» (субподрядчик) заключен договор субподряда № 24/05/15.

В соответствии с пунктом 1.1 предметом договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 является выполнение строительно-монтажных

работ мусороперегрузочной станции «Южная», г. Хабаровск, Южный промузел. Нулевой цикл: разработка котлована под фундаменты, устройство фундаментов зданий и сооружений, находящихся в пятне застройки, монтаж противопожарных подземных резервуаров емкостью по 100 м³, монтаж кабеля 0,4кВт, устройство наружных сетей ливневой, бытовой канализации, монтаж питьевого, промышленного и противопожарного водопровода.

Согласно пункту 1.2 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 субподрядчик обязуется в установленные настоящим договором сроки выполнить работы, указанные в п. 1.1, в соответствии с расчетом сметной стоимости с учетом периода строительства, выполнить строительные, монтажные и иные работы, обеспечивающие ввод и нормальную эксплуатацию объекта в сроки, установленные разделом 3 настоящего договора.

Стоимость работ определяется локальными сметными расчетами, согласованными и утвержденными обеими сторонами, рассчитывается согласно объемам, указанным в подписанных актах о приемке выполненных работ по форме № КС-2 и справках о стоимости выполненных работ и затрат формы № КС-3, в том числе НДС 18% (пункт 2.1 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15).

Пунктом 2.2 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 установлено, что в общую стоимость работ включены все затраты, необходимые для выполнения работ, в том числе затраты на скрытые работы, изготовление исполнительной документации, затраты на материалы и оборудование, за поставку которых отвечает субподрядчик, все прочие расходы, прямо или косвенно связанные с исполнением обязательств по договору.

Пунктом 2.3 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 установлено, что стоимость работ является приблизительной.

Пунктом 3.1 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 в редакции дополнительного соглашения от 24.12.2015 № 3 определены сроки выполнения работ: окончание работ – не позднее 31.03.2016.

Разделом 6 договора субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 предусмотрен порядок оплаты по договору.

Дополнительным соглашением от 25.09.2015 стороны дополнили договор субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 пунктом 1.3, которым предусмотрена обязанность субподрядчика выплатить подрядчику вознаграждение за услуги генподряда в размере 30% от стоимости выполненных работ, включая НДС – 18%.

ООО «Строительная фирма «Комфорт» в качестве предоплаты по договору субподряда от 12.05.2015 № 24/05/15 перечислило ООО «НТС» 56 500 000 руб. платежными поручениями от 15.10.2015 № 33 на сумму 30 000 000 руб., от 23.10.2015 № 64 на сумму 3 000 000 руб., от 30.11.2015 № 86 на сумму 10 000 000 руб., от 03.12.2015 № 116 на сумму 5 000 000 руб.,

от 04.12.2015 № 119 на сумму 2 500 000 руб., от 17.12.2015 № 128 на сумму 2 000 000 руб., от 21.12.2015 № 129 на сумму 2 000 000 руб., от 31.12.2015 № 1495 на сумму 2 000 000 руб.

В связи с наличием задолженности по двум договорам ООО «НТС» с учетом произведенного уточнения, заявил требования о включении в РТК

В силу статьи 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

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 (часть 1 статьи 702 ГК РФ).

Согласно статье 746 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в срок и в порядке, которые установлены в законе или договоре строительного подряда.

При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится по правилам статьи 711 ГК РФ, то есть после окончательной сдачи результатов работ. Согласно данной норме права заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работ при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок.

При рассмотрении настоящего обособленного спора, судом установлено, что в деле А73-16951/2016 проведена строительно-техническая экспертиза, из которой следует, что с 15.05.2015 по 15.12.2015 ООО «Строительная фирма «Комфорт» сдало обществу ООО «ЭЛЭС-Руспасифик» работы на сумму 97 664 857,04 руб.; согласно исследуемым актам на объекте Мусороперегрузочная станция «Южная», г.Хабаровск, Южный промузел в 2015 году работала только одна организация – ООО «НТС».

При этом субподрядчик предъявил подрядчику результат работ на сумму 97 579 897,04 руб.

В свою очередь факт перечисления субподрядчику аванса по договору субподряда № 23/05/15 от 12.05.2015 в сумме 10 550 000 руб. и по договору субподряда № 24/05/15 от 12.05.2015 в сумме 56 500 000 руб. по признаю суда подтвержден представленными в материалы дела платежными поручениями.

Кроме того, судом кассационной инстанции установлен факт выполнения субподрядчиком по двум спорным договорам работ на общую

сумму 97 579 897,04 руб. и как следствие освоение им аванса в размере 67 050 000 руб. в полном объеме.

В связи с чем, исходя из установленного судом обстоятельства, на стороне подрядчика имеется встречное денежное обязательство (97 579 897,04 руб. - 67 050 000 руб.) по оплате выполненных работ.

В соответствии с [частью 2 статьи 69](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Следовательно, обстоятельства, установленные судами при рассмотрении дела А73-16951/2016, имеют характер преюдиции, и не подлежат доказыванию вновь при рассмотрении настоящего спора с участием тех же лиц.

При изложенных обстоятельствах суд приходит к выводу об обоснованности требований заявителя в размере 30 529 897,04 руб.

Вместе с тем, судом установлено следующее.

В силу статьи 142 Закона о банкротстве реестр требований кредиторов подлежит закрытию по истечении двух месяцев с даты опубликования сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Последствия пропуска названного срока специально урегулированы в пункте 4 статьи 142 Закона о банкротстве, согласно которому требования конкурсных кредиторов, заявленные после закрытия реестра требований кредиторов, удовлетворяются за счет имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов. Возможность восстановления срока для предъявления требований к должнику законодательством не предусмотрена (пункт 3 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.07.2005 № 93 «О некоторых вопросах, связанных с исчислением отдельных сроков по делам о банкротстве»).

Соответствующая публикация в отношении ООО «Строительная фирма «Комфорт» осуществлена 01.09.2018.

ООО «НТС» предъявлены требования в суд посредством ресурса арбитражного суда «Мой Арбитр» 23.11.2018, то есть с нарушением установленного Законом о банкротстве срока.

В связи с чем, данные требования подлежат удовлетворению за счет оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника.

С учетом изложенного, требование ООО «НТС» в сумме 30 529 897,04 руб. суд находит обоснованным и подлежащим удовлетворению за счет

оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника.

Руководствуясь статьями 184, 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

О П Р Е Д Е Л И Л :

Признать требование общества с ограниченной ответственностью «Новые технологии строительства» в размере 30 529 897,04 руб., обоснованным и подлежащим удовлетворению за счет имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований общества с ограниченной ответственностью «Строительная фирма «Комфорт».

Определение подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в Шестой арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней с момента его вынесения.

Судья

А.Ю. Сецко