



6 099 999, 44 руб. \* 1/300 \* 8.25 % \* 49 = 216 947, 49 руб.

Согласно пункту 10.12 государственного контракта в случае невыполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных государственным контрактом, в срок, установленный пунктом 15.1 государственного контракта (31.12.2013 г.), он лишается права на экономическое стимулирование (бесплатное пользование авансом) и к авансу (или его соответствующей части) применяются правила статьи 823 Гражданского Кодекса Российской Федерации о коммерческом кредите.

Проценты за пользование коммерческим кредитом в виде аванса (или его соответствующей части) уплачивается, начиная со дня, следующего после дня получения аванса (или его соответствующей части) по день фактического исполнения обязательств. Плата за пользование коммерческим кредитом устанавливается в размере 1/300 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день уплаты процентов, от суммы выданного аванса (или его соответствующей части) за каждый день пользования авансом (или его соответствующей частью), как коммерческим кредитом.

Аванс на исполнение контрактных обязательств выдан поставщику в размере 12 879 999,55 руб., согласно платежному поручению от 20.02.2013 складывается из следующих показателей:

Сумма аванса \* 1/300 \* 8.25% \* количество просроченных дней (с 20.02.2013 по 13.01.2014), что составляет: 12 879 999,55 руб. \* 1/300 \* 8.25% \* 327 = 1 158 233,95 руб.

Общая сумма задолженности составляет: 216 947, 49 руб. + 1 158 233, 95 руб. = 1 375 181, 44 руб.

Министерством обороны Российской Федерации направлена претензия от 15.01.2014 № 212/6/74 об уплате неустойки.

Ответа на претензию Министерства обороны Российской Федерации не последовало.

В этой связи, истец обратился с иском в суд.

Согласно ст.330 ГК РФ, неустойкой (штрафом, пени) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, в частности, в случае просрочки исполнения.

Согласно положениям статей 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Ответчиком представлен отзыв, согласно которому задержка поставки программного обеспечения вызвана отказом Истца принять исполнение Контракта от Ответчика, а так же вызвана неисполнением истцом своих встречных обязательств по контракту.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, доводы сторон, арбитражный суд пришел к выводу об отказе в удовлетворении исковых требований в связи со следующим.

В соответствии с п. 2.1. Контракта на Общество возложены обязательства поставить Заказчику Оборудование - «Специальное программное обеспечение для КСА типовых тактических воинских формирований тыла «Загрузчик» в количестве, комплектности, соответствующее качеству и иным требованиям, установленным Контрактом, путем его передачи Грузополучателю на условиях, установленных Контрактом, включая монтажные и пусконаладочные работы, инструктаж (обучение) специалистов Заказчика (Грузополучателя) по пользованию и эксплуатации поставленного Оборудования.

В пп. 9 п. 5.2 Контракта указан Перечень организаций Министерства обороны РФ (далее - Воинские части), подлежащих оснащению специальным программным обеспечением (далее, также - СПО).

Согласно п. 5.2 Контракта «Специальное программное обеспечение для КСА xxxxxxxxxxxx) должно устанавливаться на средства автоматизации, которыми в соответствии с Программой цифровизации Вооруженных Сил Российской Федерации в 2012-2013 гг., должны быть оснащены объекты Министерства обороны Российской Федерации.

Для функционирования «Специального программного обеспечения КСА типовых тактических воинских формирований тыла «Загрузчик» на выделенных автоматизированных рабочих местах (далее - АРМ) должно быть установлено следующее программное обеспечение: ОС МСВС (версия 3.00) СУБД "Линтер-ВС" (версия 6.00), "Информационная система Тыла Вооружённых Сил Российской Федерации 83т773"».

Согласно пп. 10 п. 5.2 Контракта «Должны быть проведены установка и настройка ОС МСВС 3.0, СУБД «Линтер-ВС» 6.0, информационной системы Тыла Вооружённых Сил

Российской Федерации 83т773, программного комплекса 83т774-01 «Заказчик», программного комплекса "4-02 «Поставщик», программного комплекса 83т774-03 «Склад» на организаций Заказчика, определенных в качестве мест поставки, а также оказана квалифицированная помощь в обучении эксплуатации установленного программного комплекса».

Таким образом, согласно условиям Контракта, СПО должно быть установлено на автоматизированные рабочие места, находящиеся в организациях (Воинских частях), определенных Контрактом в качестве поставки.

Срок поставки СПО установлен п.3.2.2. Контракта - не позднее 25.11.2013 г., т.е. не позднее 11 месяцев с момента заключения контракта.

Во исполнение Контракта Ответчик закупил предусмотренное Контрактом СПО - "Информационная система Тыла Вооружённых Сил Российской Федерации хххх".

Однако на стадии исполнения Контракта выяснилось, что Истец не может принять исполнение Контракта, так как в соответствии с директивой Министра обороны РФ № Д-037 Воинские части, определенные Контрактом в качестве мест поставки, расформированы. Для исполнения Контракта потребовалось внесение в него изменений, исходя из существа обязательств Контракта, без нового перечня объектов, определенных в качестве мест поставки, который должен был представить Истец, Общество не имело возможность исполнить свои обязательства.

В соответствии с п.1 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательств.

В течение длительного согласования Дополнительных соглашений к Контракту Общество неоднократно обращалось письменно с просьбой ускорить их подписание, что подтверждается соответствующими письмами в адрес истца, (исх. N 194/к от 06.11.2013 г.; исх. N 205/к от 11.11.2013г.; исх. N 207/к от 25.11.2013г.; исх. N 243/к от 30.12.2013г.; исх. N 15/к от 22.01.2014г.; исх. N 201/к от 10.11.2014г.; исх. N 223/к от 25.11.2014г.; исх. N 44/к от 24.03.2015г.; исх. N 59/к от 20.04.2015г.).

Однако необходимые дополнения были подписаны истцом только через 7 месяцев после истечения срока поставки СПО, установленного п.3.2.2. Контракта (Дополнительное соглашение № 2 от 27.06.2014 г. и Дополнительное соглашение № 3 от 27.07.2015 г.).

Соответственно, возможность начать поставку СПО появилась у ответчика только после 27.06.2014 г., а в части поставки в планово-экономический отдел после 27.07.2015 г., т.е. после истечения срока его исполнения установленным п.3.2.2. Контракта.

Согласно исковым требованиям, истец требует взыскать проценты за пользование коммерческим кредитом с 20 февраля 2013 г. по 13 января 2014 г., а неустойку с 21.02.2013 г. по 13 января 2014 г., т.е. за период, когда Истец отказывался принять исполнение обязательств от Ответчика.

В соответствии со смыслом ст. 406 ГК РФ, если кредитор отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства, кредитор считается просрочившим и должник не несет ответственность за нарушение сроков исполнения обязательств.

При указанных обстоятельствах, Общество не несет ответственности за нарушение срока исполнения Контракта.

Так же задержка в исполнении Контракта вызвана также неисполнением встречных обязательств со стороны истца.

Согласно условиям Контракта, Общество обязано установить и ввести в эксплуатацию программное обеспечение, установленное на автоматизированные рабочие места Истца, объединенные в единую телекоммуникационную сеть.

Однако в большинстве Воинских частей отсутствуют АРМ и система адресации между рабочими местами должностных лиц, не обеспечивается передача информации в автоматизированном режиме с использованием телекоммуникационной среды, отсутствует список IP-адресов АРМов сети передачи данных.

Так, согласно ответу (исх. № 152-01/6971 от 22.08.2013 г.), полученному от ОАО «Воентелком», осуществлявшему в рамках Программы цифровизации Вооруженных Сил

Российской Федерации в 2012-2013 гг. поставку средств автоматизации Истцу, АРМ поставлялись только в Воинскую часть 96132, что составляет 1/3 от числа объектов, подлежащих автоматизации.

Кроме того, на материальных средствах, хранящихся в Воинских частях оснащения, отсутствуют штрих-коды, что не позволяет применить автоматизированный учет с применением технологии штрихового кодирования, что также является необходимым условием исполнения Контракта.

Таким образом, истец не исполнил обязательства, предусмотренные Контрактом в части представления аппаратно-технических средств для установки СПО, вследствие чего, в настоящее время Общество не имеет возможности исполнить свои обязательства в полном объеме.

В соответствии с п.1 ст. 719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

В соответствии со ст. 328 ГК РФ встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной своих обязательств. В случае не предоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. Если предусмотренное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей не предоставленному исполнению.

Согласно части 3 статьи 405 ГК РФ должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

Согласно п. 11.13. Контракта Сторона освобождается от уплаты неустойки (пени, штрафа), если докажет, что просрочка исполнения и (или) неисполнения обязательств произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой Стороны.

Таким образом, ответчик не может нести ответственности за неисполнение условий Контракта в установленные сроки, так как он не считается просрочившим, вследствие просрочки кредитора (Истца).

Согласно п. 1, 3 ст. 406 ГК РФ кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. По денежному обязательству должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора.

При таких обстоятельствах, требование истца о взыскании с ответчика неустойки и процентов за пользование коммерческим кредитом является не обоснованным.

В соответствии со ст.110 АПК РФ суд относит на истца расходы по госпошлине.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 8, 12, 309, 310,330, 401, 405, 406 ГК РФ, ст.ст. 41, 49, 65, 68, 71, 75, 110, 123, 156, 167-170, 174, 176, 180 АПК РФ, суд

#### Р Е Ш И Л :

В удовлетворении исковых требований отказать.

Решение может быть обжаловано в течение месяца после принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

М.О. Гусенков