

РЕШЕНИЕ

г. Брянск

Резолютивная часть решения объявлена 19 сентября 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 26 сентября 2011г.

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

При участии:

<...> – представитель ООО «Центр «Гранд» дов. <...>,

<...> – представитель ООО «Центр «Гранд» дов. <...>,

<...> - <...> ООО «ЦИТ «Аспект»,

<...> – представитель ФГУ «ФЦЦС» дов. <...>,

рассмотрев материалы дела №158 по признакам нарушения ФГУ «Федеральный центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов» ч. 1 ст.14 Федерального Закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» УСТАНОВИЛА:

09 августа 2011г. в Брянское УФАС России поступило заявление ООО «Центр по разработке и внедрению информационных технологий «ГРАНД» (далее – ООО «Центр «ГРАНД») г. Москва на действия ФГУ «Федеральный центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов» (далее – ФГУ «ФЦЦС») выразившееся в распространении филиалом ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области ложных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

В качестве доказательств распространения ложных сведений ООО «Центр «Гранд» представлена копия письма исх.№153 от 30.03.2010г. начальника филиала ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области, направленного на имя <...>, в котором содержалась следующая информация: «формат электронного программного комплекс «Гранд-Смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427 «О порядке проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», так как данный программный комплекс не сертифицирован и не включен в государственный реестр программных комплексов, применяемых для формирования сметной и первичной сметной документации по объектам капитального строительства».

По мнению ООО «Центр «ГРАНД» информация, указанная в письме исх.№153 от 30.03.2010г. содержит недостоверные сведения о программном комплексе ООО Центр «Гранд»:

- не сертифицирован;

- не включен в государственный реестр программных комплексов;

- формат данного электронного продукта не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427.

Определением Брянского УФАС России от 11.08.2011г. дело №158 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 29.08.2011г. Данным определением у ФГУ «ФЦЦС» была запрошена информация:

- пояснительная записка о действиях по распространению посредством направления письма в адрес <...> филиалом ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области информации о том, что формат электронного программного комплекса «Гранд-Смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427 «О порядке проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», так как данный программный комплекс не сертифицирован и не включен в государственный в реестр программных комплексов, с приложением необходимых документов.

Определением Брянского УФАС России от 29.08.2011г. рассмотрение дела №158 было отложено на 19.09.2011г. в связи с необходимостью анализа представленных документов, получения дополнительных доказательств по делу, необходимых для принятия решения.

Изучив имеющиеся в деле материалы, Комиссия установила следующее.

<...> филиала ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области <...> на имя <...> направлено письмо исх.№153 от 30.03.2010г.

Факт направления данного письма исх.№153 от 30.03.2010г. ответчик не отрицает, что подтверждено письменными пояснениями исх. № 811-15301/фц от 19.08.2011г.

Таким образом, материалами дела подтвержден факт направления <...> филиала ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области <...> письма исх.№153 от 30.03.2010г. на имя<...>.

ФГУ «ФЦЦС» в рассмотрение дела №158 не представило документальное подтверждение сведений, указанных в письме исх. №153 от 30.03.2010г., а именно:

- сметную документацию необходимо разрабатывать с использованием сертифицированных программных комплексов, а программный комплекс ООО «Центр «Гранд» ПК «Гранд-Смета» не сертифицирован;

- необходимость включения программного комплекса в государственный реестр программных комплексов;

- формат электронного продукта «Гранд-смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427.

Из документов и материалов, представленных ООО «Центр «Гранд», а именно: сертификата соответствия №<...>, выданного Федеральным агентством по технологическому регулированию и метрологии, следует, что программа «Гранд- Смета» для составления и экспертизы строительных смет соответствует требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, ООО «Центр «Гранд» 10.01.2010г. в установленном законом порядке получен сертификат на программный комплекс «Гранд-смета».

Также Комиссией Брянского УФАС России установлено, что действующее законодательство РФ не предусматривает обязанности для Пользователей составлять сметную документацию с применением сертифицированных программных комплексов. Также отсутствуют требования и нормы к разработчикам программных комплексов о прохождении обязательной сертификации. Ни в одном нормативном правовом акте РФ не закреплено понятие, статус и порядок ведения государственного реестра программных комплексов (далее Реестр), применяемых для формирования сметной и первичной сметной документации по объектам капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета. Незаконность требования об обязательном включении программных комплексов в Реестр подтверждена решением

Арбитражного суда г. Москвы от 04.04.2011г. по делу №А40-70382/10, постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.07.2011г. по делу 09-АП-12727/2011.

Пункт 14 раздела II Положения о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета, утвержденного Постановлением Правительства РФ №427 от 18.05.2009г. предусматривает, что «для проведения проверки сметной стоимости сметная документация представляется на бумажном носителе и в электронном виде в формате, установленном в договоре». То есть, конкретного формата сметной программы в постановлении правительства РФ №427 от 18.05.2009г. не зафиксировано.

ООО «Центр «Гранд» (г. Москва, ул. Строителей, д. 8, корп. 2) осуществляет разработку и поставку автоматизированных программных комплексов, что подтверждено Уставом Общества, утвержденным 01.12.1998г. собранием участников.

Ответчик ФГУ «ФЦЦС» (г. Москва, ул. Строителей, д. 6, корп.4) вправе осуществлять разработку и поставку автоматизированных программных комплексов, что подтверждено Уставом ФГУ «ФЦЦС», утвержденным приказом от 18.04.2005г. Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству.

В пункте 2.2.13 Устава ФГУ «ФЦЦС» указано, что для достижения целей Учреждение вправе осуществлять следующие виды деятельности, в том числе, организовывать разработку и внедрение автоматизированных программ сметных расчетов, а также программных ресурсов, необходимых для проведения органами экспертизы, надзора и финансового контроля проверок обоснованности и эффективности использования бюджетных средств при реализации федеральных адресных и региональных инвестиционных программ.

Таким образом, ООО «Центр «Гранд» и ответчик ФГУ «ФЦЦС» осуществляют деятельность на рынке по разработке и поставке автоматизированных программных комплексов и являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Сведения ФГУ «ФЦЦС», распространяемые посредством письма исх.№153 от 30.03.2010г., направленного на имя <...> о том, что «формат электронного программный комплекс «Гранд-Смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427 «О порядке проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», так как данный программный комплекс не сертифицирован и не включен в государственный в реестр программных комплексов, применяемых для формирования сметной и первичной сметной документации по объектам капитального строительства» являются ложными, так как лицо, которое их распространило – ФГУ «ФЦЦС», не подтвердило их достоверность.

Действия по распространению ложной информации со стороны Филиала ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области могут причинить убытки ООО «Центр «ГРАНД», так как вводят в заблуждение пользователей и направлены на понуждение к отказу от приобретения программного обеспечения ПК «Гранд-смета».

Статьей 4 Федерального закона от 26.07.06г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации являются недобросовестной конкуренцией.

Недобросовестная конкуренция запрещена в соответствии со ст. 14 Закона о защите конкуренции.

Согласно п.1 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

Ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента.

Таким образом, действия ФГУ «ФЦЦС», выразившиеся в распространении ложных сведений в отношении ООО «Центр «Гранд» посредством направления письма исх.№153 от 30.03.2010г. на имя <...> о том, что «формат электронного программный комплекс «Гранд-Смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427 «О порядке проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», так как данный программный комплекс не сертифицирован и не включен в государственный в реестр программных комплексов, применяемых для формирования сметной и первичной сметной документации по объектам капитального строительства», противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, могут причинить убытки ООО «Центр «Гранд» либо могут нанести вред его деловой репутации, нарушают требования п.1 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г.

В ходе рассмотрения дела ФГУ «ФЦЦС» представило пояснение № 811-15301/фц от 19.08.2011 с приложением копии письма №345 от 17.08.2011г.

Из представленных пояснений № 811-15301/фц от 19.08.2011 следует, что письмо филиала ФГУ «ФЦЦС» исх.№153 от 30.03.2010г., направленное на имя <...>, послужившее основанием к возбуждению дела №158? отменено в установленном порядке.

В подтверждение вышеуказанных доводов, ФГУ «ФЦЦС» представлена копия письма №345 от 17.08.2011г., направленного на имя <...>, в котором в том числе указано: «ранее направленное в Ваш адрес письмо филиала ФГУ «ФЦЦС» по Брянской области исх. №153 от 30.03.2010г. просим считать отмененным».

Следовательно, ФГУ «ФЦЦС» до принятия комиссией Брянского УФАС России решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства №158 добровольно устранено нарушение антимонопольного законодательства, что подтверждено письмом №345 от 17.08.2011г., направленного на имя <...>.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ФГУ «ФЦЦС» нарушение ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части распространения ложных сведений посредством направления письма исх.№153 от 30.03.2010г. на имя <...> о том, что «формат электронного программный комплекс «Гранд-Смета» не может быть использован для реализации постановления Правительства РФ от 18.05.2009г. №427 «О порядке проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», так как данный программный комплекс не сертифицирован и не включен в государственный в реестр программных комплексов, применяемых для формирования сметной и первичной сметной документации по объектам капитального строительства»

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий производство по делу №158 в отношении ФГУ «ФЦЦС» прекратить.

3. Передать материалы дела должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении

должностного лица ФГУ «ФЦС» к административной ответственности.

Председатель Комиссии <...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.