



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел. (8172) 72-99-70, факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

Ответчики по делу о нарушении антимонопольного законодательства:

строительства Вологодской области

160000, Россия, г. Вологда, ул. Герцена, 27

НО «НАСИ»

119991, г. Москва, ул. Строителей д.6, корп.4

«Стройэксперт»

160014, г. Вологда, ул. Горького, д. 91, оф.202

Департамент

ООО

Исх. **ООО «Госнорматив»**

№
4842 117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 10/1

от
13.11
2017
года

ООО «Вологодский РЦЦС»

160011, г. Вологда, ул. Ветошкина, д.36, офис 501

**Государственное унитарное предприятие Вологодской области
«Вологдаоблстройзаказчик»**

160000, г. Вологда, Советский проспект, д.34

ООО «Строительные технологии 22»

603134, г. Нижний Новгород, ул. Костина, д. 2, офис № 161

ООО «Котедж»

249035, Калужская область, г. Обнинск, пр. Ленина, д. 127, оф. 319

Р Е Ш Е Н И Е № 26-16/16

Резолютивная часть решения оглашена «31» октября 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «13» ноября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия Управления) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Мерзляковой Наталии Валерьевны – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления;

Осипова Сергея Владимировича – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, начальник отдела контроля органов власти и закупок, член Комиссии Управления;

Васянович Юлии Роландиевны – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок, член Комиссии Управления;

Сучкова Олега Николаевича – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок, член Комиссии Управления;

Буцева Антона Олеговича – государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок, член Комиссии Управления,

рассмотрев дело № 26-16/16 по признакам нарушения Департаментом строительства Вологодской области (160000, Россия, г. Вологда, ул. Герцена, 27), Некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (119991, г. Москва, ул. Строителей д.6, корп.4), ООО «Стройэксперт» (160014, г. Вологда, ул. Горького, д. 91, оф.202), ООО «Госнорматив» (117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 10/1), ООО «Вологодский РЦЦС» (160011, г. Вологда, ул. Ветошкина, д.36, офис 501), Государственным унитарным предприятием Вологодской области «Вологдаоблстройзаказчик» (160000, г. Вологда, Советский проспект, д.34), ООО «Строительные технологии 22» (603134, г. Нижний Новгород, ул. Костина, д. 2, офис № 161), ООО «Котедж» (249035, Калужская область, г. Обнинск, пр. Ленина, д. 127, оф. 319) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в присутствии представителя Департамента строительства Вологодской области – Соколовой Н.А. по доверенности от 01.12.2017, представителя ООО «Вологодский РЦЦС» – Замуракина Н.Н. по доверенности от 30.10.2017,

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Вологодское УФАС России, Управление) поступило поручение от Федеральной антимонопольной службы России (далее – ФАС России) о рассмотрении материалов в отношении Департамента строительства и жилищно-коммунального хозяйства Вологодской области (далее - Департамента строительства Вологодской области) и Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее - НО «НАСИ»), а также других хозяйствующих субъектов на предмет нарушения антимонопольного законодательства при разработке территориальных сметных нормативов.

В ходе рассмотрения обращения в действиях Департамента строительства Вологодской области, НО «НАСИ», ООО «Стройэксперт», ООО «Госнорматив», ООО «Вологодский РЦЦС», Государственным унитарным предприятием Вологодской области «Вологдаоблстройзаказчик», ООО «Строительные технологии 22», ООО «Котедж» были выявлены признаки нарушения статьи 16 Закон о защите конкуренции», выразившиеся в заключении соглашения, ограничивающего доступ к территориальным сметным нормативам на рынках разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и разработки строительной проектно-сметной документации.

Вологодским УФАС России на основании приказа № 153 от 12.07.2016 было возбуждено дело № 26-16-16.

Определением Вологодского УФАС России от 14.07.2016 года в настоящее дело в качестве ответчиков привлечены следующие лица: Департамент строительства Вологодской области, НО «НАСИ», ООО «Стройэксперт», ООО «Госнорматив», ООО «Вологодский РЦЦС», Государственным унитарным предприятием Вологодской области «Вологдаоблстройзаказчик», ООО «Строительные технологии 22», ООО «Котедж», а рассмотрение дела назначено на 08.08.2016.

25.07.2015 г. в адрес Вологодского УФАС России поступило ходатайство от ООО «Госнорматив» (вх. № 3733 от 25.07.2016) о приостановлении рассмотрения дела № 26-16/16 до вступления в законную силу решения Арбитражного суда г. Москвы по делу №1-16-179/00-22-14.

В связи с тем, что решение по делу №1-16-179/00-22-14 имело существенное значение для рассмотрения дела № 26-16/16, поскольку в указанном решении установлены обстоятельства входящие также в предмет рассмотрения по настоящему делу (и в связи с тем, что решение по делу № 1-16-179/00-22-14 от 31.08.2015 обжаловано в Арбитражный суд г. Москвы Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ (дело №А40-218598/2015), ООО «Стройинформиздат» (дело №А40-219564/2015)), определением от 24.12.2015 рассмотрение дела №441-16-15 приостановлено до вынесения судебного акта, не подлежащего отмене по делам №А40- 218598/2015, №А40-218598/2015.

Приказом № 201 от 08.08.2016 был изменен состав Комиссии по рассмотрению дела № 26-16/16 о нарушении антимонопольного законодательства. Председателем Комиссии назначена Мерзлякова Н.В., руководителя Управления.

05.12.2016 Арбитражным судом г. Москвы принято решение по делу № А40-219564/15-92-1763, которым признано недействительным решение Федеральной антимонопольной службы от 31.08.2015 по делу №1-16-179/00-22-14 в части, касающейся ООО «Стройинформиздат», НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив», ООО «Госстройсмета».

Определением (исх. № 2115 от 12.05.2017) от 15.05.2017 о возобновлении рассмотрения дела №26-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела назначено на 05.06.2017.

Определением (исх. № 2435 от 07.06.2017) от 05.06.2017 рассмотрение дела №26-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 17.07.2017.

Приказом № 130 от 07.07.2017 внесены изменения в состав Комиссии по рассмотрению дела № 26-16/16 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением (исх. № 3092 от 19.07.2017) от 17.07.2017 рассмотрение дела №26-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 04.09.2017.

Определением (исх. № 3773 от 05.09.2017) от 04.09.2017 рассмотрение дела № 26-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Московского округа по делу № А40-219564/2015.

Определением (исх. № 4460 от 18.10.2017) от 18.10.2017 о возобновлении

рассмотрении дела № 26-16-16 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела назначено на 31.10.2017.

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 28.09.2017 г. решение Арбитражного суда города Москвы от 05.12.2016 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.04.2017 по делу № А40-219564/15 оставлены без изменения, кассационные жалобы без удовлетворения.

Управлением установлено, что в настоящее время полномочия в области ценообразования в строительстве относятся к ведению Департамента строительства Вологодской области (до 2017 года – Департамент строительства и жилищно-коммунального хозяйства Вологодской области, до 01 августа 2012 года - Департамент развития муниципальных образований Вологодской области, до 12.02.2010 - Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области). Согласно Положению о Департаменте строительства и жилищно-коммунального хозяйства Вологодской области, утвержденному постановлением Правительства Вологодской области от 23.12.2008 № 2498, Департамент строительства и ЖКХ ВО осуществляет мониторинг и анализ ценообразующих факторов строительной продукции, цен на строительные материалы, изделия и конструкции, механизмы, оборудование, стоимости строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства на территории области (пункт 3.1.1.2 Положения); обеспечивает разработку проектов сметных нормативов, предназначенных для определения сметной стоимости строительства объектов капитального строительства в Вологодской области, учитывающих региональные условия выполнения работ (территориальные сметные нормативы), и представление их в Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации (пункт 3.2.32 Положения).

Территориальные сметные нормативы Вологодской области и изменения к ним были утверждены приказами Департамента развития муниципальных образований Вологодской области от 16.11.2010 № 107 и от 03.04.2012 № 62, приказом Департамента строительства и жилищно-коммунального хозяйства Вологодской области от 27.09.2012 № 70, включены Минрегионом России и Госстроем в Федеральный реестр сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета (от 29.11.2010 № 55, от 12.04.2012 № 127, от 19.10.2012 № 144) (далее - Федеральный реестр сметных нормативов). Также приказом Минстроя России от 13.03.2015 № 171/пр в Федеральный реестр сметных нормативов под регистрационным номером 243 от 03.03.2015 были включены территориальные сметные нормативы Вологодской области в новой редакции 2014 года.

В соответствии с пунктом 30 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, установлено, что сметная документация на строительство объектов капитального строительства, финансируемое полностью или частично с привлечением средств федерального бюджета, составляется с применением сметных нормативов, включенных в Федеральный реестр сметных нормативов.

Согласно пункту 13 Положения о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство, реконструкция, капитальный ремонт или техническое перевооружение которых финансируется с привлечением средств областного бюджета, утвержденного постановлением Правительства Вологодской области от 07.02.2012 № 94, предметом проверки сметной стоимости является изучение и оценка расчетов, содержащихся в сметной документации, в целях установления их соответствия сметным нормативам, включенным в Федеральный реестр сметных нормативов.

Соответственно территориальные сметные нормативы Вологодской области являются официальной информацией и служат для определения сметной стоимости строительства на объектах, финансируемых за счет бюджетных средств Российской Федерации и Вологодской области. Доступ к ним не должен быть ограничен.

Согласно письму Департамента строительства и ЖКХ ВО от 18.12.2014 № 12-6739/14 (вх. ФАС России от 14.01.2015 № 2018/15) территориальные сметные нормативы и индексы сметной стоимости Вологодской области размещены в сети Интернет.

Изменения в территориальные сметные нормативы, утвержденные приказом Департамента развития муниципальных образований Вологодской области от 03.04.2012 № 62, размещены по адресу <http://www.depreion.ru/files.aspx?id=9987d62167e34040a766e44961cl2a68> в плохо читаемом виде, с ограничением функций копирования и печати нормативов, без возможности поиска по тексту нормативов, с препятствующей чтению поверх текста нормативов линией.

Изменения в территориальные сметные нормативы, приказом Департамента строительства и ЖКХ ВО от 27.09.2012 № 70, размещены по адресу: <http://www.depreion.ru/Default.aspx?ig=fd6bc59ad24942419f2cd3dc66266d4e&&et=4&&mnu=a91250efe6b84165b695c7ab642f8d34> в плохо читаемом виде, с ограничением функций копирования и печати нормативов, без возможности поиска по тексту нормативов.

Территориальные сметные нормативы Вологодской области в новой редакции 2014 года, включенные в Федеральный реестр сметных нормативов приказом Минстроя России от 13.03.2015 № 171/пр, размещены по адресу <http://www.depreion.ru/files.aspx?ids85c56424a5cf4d9b8e3bca899290c552> с ограничением функций копирования и печати нормативов, с препятствующей чтению поверх текста нормативов линией.

Ограничение функций копирования и печати текста, поиска по тексту, плохо читаемый вид текста, могут ограничивать возможность использования этих документов третьими лицами.

Согласно пункту 27 ранее действовавшего Порядка разработки и утверждения нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в сфере градостроительной деятельности, утвержденного приказом Минрегиона России № 44 от 11.04.2008 (действовал до 30.03.2013), проекты территориальных сметных нормативов должны быть разработаны в соответствии с государственными сметными нормативами.

Согласно действующему Порядку разработки сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета, утвержденному приказом Госстроя № 75/ГС от 04.12.2012, разработка проектов сметных нормативов осуществляется в соответствии с действующими нормативными и методическими документами, внесенными в Федеральный реестр сметных нормативов (пункт 3 Порядка), то есть, в том числе в соответствии с государственными сметными нормативами.

Вместе с тем, как следует из материалов, представленных в приложении к письму Департамента строительства и ЖКХ ВО от 18.12.2014 № 12-6739/14 (вх. ФАС России от 14.01.2015 № 2018/15), территориальные сметные нормативы Вологодской области и изменения к ним разрабатывались не на основании государственных сметных нормативов, а с использованием базы данных с государственными сметными нормативами НО «НАСИ» («эталонная база», «Федеральная сметно-нормативная база»), на основании следующих договоров и дополнительных соглашений к ним:

1. Договор от 06.05.2009 № СД-26/2009, заключенный между Департаментом строительства, промышленности и энергетики Вологодской области и НО «НАСИ», по условиям которого:

- Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области обязуется сопровождать (актуализировать) ТСНБ ТЕР- 2001 (база данных новой редакции территориальной сметно-нормативной базы); по завершении работ передавать экземпляр переведенной ТСНБ ТЕР- 2001 в формате программного продукта НО «НАСИ»; распространять ТСНБ ТЕР-2001 в формате и составе программных продуктов, имеющих свидетельство ФГУ «Федеральный центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов» о включении программного продукта в перечень программ, осуществляющих внедрение эталонной сметно-нормативной базы на основании договоров, заключенных с НО «НАСИ». В случае исключения программного продукта из числа перечня программ, осуществляющих внедрение эталонной базы незамедлительно прекратить тиражирование ТСНБ ТЕР-2001 в формате исключенной сметной программы;

- НО «НАСИ» взяло на себя обязательства предоставить Департаменту строительства, промышленности и энергетики Вологодской области эталонную базу («Федеральная эталонная сметно-нормативная база ценообразования в строительстве»); оказывать содействие в регистрации ТСНБ ТЕР-2001 путем направления запросов, пояснений, получения ответов о ходе рассмотрения вопроса регистрации, проведения консультаций и предварительной автоматизированной экспертизы ТСНБ ТЕР-2001.

2. Государственный контракт от 21.07.2009 № 22 на выполнение комплекса работ по приведению территориальных единичных расценок в соответствие с утвержденными государственными сметными нормативами в сфере градостроительной деятельности (реестровый № 0160000900022), заключенный между Департаментом строительства, промышленности и энергетики Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого:

- ООО «Стройэксперт» осуществляет перевод действующей базы данных территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 в части ТССЦ в формат программы «ЦЕНТР-РЕГИОН»; внесение изменений, дополнений, создание новой редакции ТСНБ ТЕР-2001, официальное издание новой редакции ТСНБ- 2001 на бумажном носителе; сопровождение (актуализацию) ТСНБ ТЕР-2001 в течение всего срока действия контракта (Предмет договора);

- Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области обязан передать ООО «Стройэксперт» эталонную базу и программный продукт «ЦЕНТР-РЕГИОН», необходимые для выполнения работ по контракту (пункт 5.1 государственного контракта);

- обладателем исключительного права на электронный вариант ТСНБ ТЕР-2001 является государственный заказчик (Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области) (пункт 4.1 государственного контракта).

Следует отметить, что учитывая наличие заключенного договора от 06.05.2009 № СД-26/2009, исключительными правами на ТСНБ ТЕР-2001, содержащие территориальные сметные нормативы Вологодской области, стали обладать совместно Департамент развития муниципальных образований Вологодской области (как правопреемник Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области) и НО «НАСИ».

3. Лицензионный договор от 20.04.2011 № 1, заключенный между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого:

- Департамент развития муниципальных образований Вологодской области (лицензиар) предоставляет ООО «Стройэксперт» (лицензиату) простую (неисключительную) безвозмездную лицензию на право использования базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, в целях проведения работ по актуализации базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, осуществляемых на основании договора от 06.05.2009 № СД-26/2009, а также государственного контракта № 72 на выполнение комплекса работ по внесению изменений и дополнений в официальное издание новой редакции 2009 года территориальной сметно-нормативной базы ценообразования в строительстве ТСНБ-2001 года Вологодской области от 20.04.2011, следующими способами: использование базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области для осуществления работ по её актуализации (пункт 1.1 лицензионного договора);

- стороны пришли к соглашению, что актуализированная база данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области будет иметь следующее название - база данных «Территориальная сметно-нормативная база по Вологодской области» (пункт 1.3 лицензионного договора);

- правообладателями итоговой базы данных являются совместно Департамент развития муниципальных образований Вологодской области и НО «НАСИ» (пункт 1.4. лицензионного договора).

- итоговая база данных - база данных «Территориальная сметно- нормативная база Вологодской области актуализированная в полном соответствии с

действующими на момент проведения работ по актуализации, методическими документами, государственными (национальными) сметными нормативами (термины и определения).

4. Государственный контракт от 21.04.2011 № 72 на выполнение комплекса работ по внесению изменений и дополнений в официальное издание новой редакции 2009 года территориальной сметно-нормативной базы ценообразования в строительстве ТСНБ-2001 года Вологодской области (реестровый №0130200002011000072), заключенный между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого:

- Департамент развития муниципальных образований Вологодской области поручает, а ООО «Стройэксперт» принимает на себя обязательства выполнить работы по внесению изменений и дополнений в официальное издание новой редакции 2009 года территориальной сметно-нормативной базы ценообразования в строительстве ТСНБ-2001 года Вологодской области в формате программного комплекса «ЦЕНТР-РЕГИОН» по основным этапам:

1) первый этап: перевод базы данных действующей территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 в части ТССЦ в формат программного продукта для ЭВМ «ЦЕНТР-РЕГИОН»;

2) второй этап: внесение изменений, дополнений, создание новой редакции ТСНБ ТЕР-2001, официальное издание новой редакции ТСНБ-2001 на бумажных носителях (предмет договора);

- Департамент развития муниципальных образований Вологодской области обязан передать ООО «Стройэксперт» эталонную базу и программный продукт «ЦЕНТР-РЕГИОН», необходимые для выполнения работ по контракту (пункт 5.1 государственного контракта);

обладателем исключительного права на электронный вариант ТСНБ ТЕР-2001 является государственный заказчик (пункт 4.1 государственного контракта).

Следует отметить, что учитывая наличие заключенного лицензионного договора от 20.04.2011 № 1, исключительными правами на ТСНБ ТЕР-2001, содержащие изменения в территориальные сметные нормативы Вологодской области, стали обладать совместно Департамент развития муниципальных образований Вологодской области (как правопреемник Департамента строительства, промышленности и энергетики Вологодской области) и НО «НАСИ».

5. Дополнительное соглашение от 06.06.2011 № 1 к лицензионному договору от 20.04.2011 № 1, заключенное между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого пункт 1.1 лицензионного договора от 20.04.2011 № 1 был изложен в следующей редакции:

«1.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату простую (неисключительную) безвозмездную лицензию на право использования базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, в целях проведения на право использования базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, в целях проведения работ по актуализации

базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, осуществляемых на основании договора - публичной оферты о заключении договора на оказание услуг по предоставлению информации и созданию базы данных, утвержденной Приказом исполнительного директора НО «Национальная ассоциация стоимостного инжиниринга» от 31.03.2011г., акцептованной Лицензиатом 01.06.2011 (далее - Оферта), а также государственного контракта № 72 на выполнение комплекса работ по внесению территориальной сметно-нормативной базы ценообразования в строительстве ТСНБ-2001 года Вологодской области от 20.04.2011г. (далее - Контракт), следующим образом: - исполнительные базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области для осуществления работ по её актуализации».

6. Дополнительное соглашение от 12.10.2011 № 2 к лицензионному договору от 20.04.2011 № 1, заключенное между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого п. 1.1 лицензионного договора от 20.04.2011 № 1 изложен в следующей редакции:

«1.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату простую (неисключительную) безвозмездную лицензию на право использования базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, в целях проведения работ по актуализации базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, осуществляемых на основании договора - публичной оферты о заключении договора на оказание услуг по предоставлению информации и созданию базы данных, утвержденной Приказом исполнительного директора НО «Национальная ассоциация стоимостного инжиниринга» от 31.03.2011г., акцептованной Лицензиатом 01.06.2011 (далее - Оферта), а также государственного контракта №б/н на выполнение комплекса работ по разработке сборников территориальных сметных нормативов Вологодской области от 12.10.2011г. (далее - Контракт), следующим образом: - исполнительные базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области для осуществления работ по её актуализации».

Из изложенного следует, работы проводимые по договору от 12.10.2011 б/н, заключенному между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», осуществлялись также в целях исполнения договора, заключенного посредством акцепта Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области публичной оферты НО «НАСИ», по условиям которой исключительные права на нормативы принадлежат совместно Департаменту развития муниципальных образований Вологодской области и НО «НАСИ».

7. Договор от 12.10.2011 б/н на выполнение комплекса работ по разработке сборников территориальных сметных нормативов Вологодской области «Изменения в территориальный сборник сметных цен на материалы, изделия и конструкции, применяемые в строительстве, ТССЦ 81-01-2001-И и «Изменения в территориальный сборник сметных норм и расценок на эксплуатацию строительных машин и автотранспортных средств. ТСЭМ 81-01-2001-И», заключенный между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», по условиям которого:

- Департамент развития муниципальных образований Вологодской области (государственный заказчик) поручает, а ООО «Стройэксперт» (исполнитель) принимает на себя обязательства выполнить работы по разработке сборников

территориальных сметных нормативов Вологодской области «Изменения в территориальный сборник сметных цен на материалы, изделия и конструкции, применяемые в строительстве. ТССЦ 81-01-2001-И» и «Изменения в территориальный сборник сметных норм и расценок на эксплуатацию строительных машин и автотранспортных средств. ТСЭМ 81-01- 2001-И» (предмет договора);

- обладателем исключительного права на электронный и бумажный вариант ТССЦ 81-01-2001-И и ТСЭМ 81-01-2001-И является государственный заказчик (Департамент развития муниципальных образований Вологодской области).

Следует отметить, что учитывая наличие дополнительного соглашения № 2 от 12.10.2011 к лицензионному договору от 20.04.2011 № 1, заключенного между Департаментом развития муниципальных образований Вологодской области и ООО «Стройэксперт», исключительными правами на ТСНБ ТЕР- 2001, содержащие изменения в территориальные сметные нормативы Вологодской области, стали обладать совместно Департамент развития муниципальных образований Вологодской области и НО «НАСИ».

8. Лицензионный договор от 17.04.2014 № 2, заключенный между Департаментом строительства и ЖКХ ВО и ООО «Вологодский РЦЦС», по условиям которого:

- Департамент строительства и ЖКХ ВО (лицензиар) предоставляет ООО «Вологодский РЦЦС» (лицензиат) простую (неисключительную) лицензию на право использования базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, в целях проведения работ по актуализации базы данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области, осуществляемых на основании договора — публичной оферты о заключении Договора на оказание услуг по предоставлению информации и заказа на создание базы данных (новая редакция), утвержденной приказом исполнительного директора НО «НАСИ» от 03.02.2014 № 9 (пункт 1.1 лицензионного договора);

- стороны пришли к соглашению, что актуализированная база данных ТСНБ ТЕР-2001 Вологодской области будет иметь следующее название - база данных «Территориальная сметно-нормативная база по Вологодской области» (пункт 1.3 лицензионного договора);

- правообладателями итоговой базы данных являются совместно лицензиар и НО «НАСИ» (пункт 1.4 лицензионного договора);

- итоговая база данных - база данных «Территориальная сметно- нормативная база Вологодской области» актуализированная в полном соответствии с действующими на момент проведения работ по актуализации, методическими документами, государственными (национальными) сметными нормативами (термины и определения).

Соответственно, исключительные права на базу данных с территориальными сметными нормативами, разработанную по лицензионному договору от 17.04.2014 № 2 фактически принадлежат совместно Департаменту строительства и ЖКХ ВО и НО «НАСИ».

Из перечисленных выше договоров следует, что территориальные сметные нормативы Вологодской области и изменения к ним разрабатывались на

основании базы данных («эталонная база», «эталонная база данных», «Федеральная сметно-нормативная база»), исключительное право на которую принадлежало НО «НАСИ». Вследствие этого, исключительными правами на проекты сметных нормативов Вологодской области и изменения к ним (базы данных ТСНБ ТЕР-2001, содержащие нормативы и изменения к ним) принадлежат совместно уполномоченным органам исполнительной власти Вологодской области (Департамент строительства, промышленности и энергетики Вологодской области; Департамент развития муниципальных образований Вологодской области; Департамент строительства и жилищно-коммунального хозяйства Вологодской области) и НО «НАСИ».

Согласно материалам, представленным в приложении к письму Департамента строительства и ЖКХ ВО от 18.12.2014 № 12-6739/14 (вх. ФАС России от 14.01.2015 № 2018/15), территориальные сметные нормативы Вологодской области и изменения к ним распространяясь в форме базы данных по договорам заключенным с ООО «Госнорматив» (дочернее общество НО «НАСИ»), в частности на основании лицензионного договора от 01.07.2010 № ТГН-08/2010, заключенного между НО «НАСИ», Департаментом строительства и ЖКХ ВО и ООО «Госнорматив» и лицензионного договора от 31.08.2013 № ТГН-08/2013, заключенного между НО «НАСИ», Департаментом строительства и ЖКХ ВО и ООО «Госнорматив», по условиям которых:

- ООО «Госнорматив» обязано обеспечить распространение базы данных в формате и составе программных продуктов, в отношении которых действует право воспроизведения эталонной базы, правообладателем которой является НО «НАСИ». В случае прекращения действия права на воспроизведение эталонной базы, незамедлительно прекратить тиражирование и распространение баз данных, в формате и составе программного продукта, в отношении которого такое право прекратило свое действие.

- Департамент развития муниципальных образований Вологодской области и Департамент строительства и ЖКХ ВО в случае самостоятельного распространения базы данных ТСНБ ТЕР-2001 обязаны соблюдать все условия по распространению, указанные в лицензионных договорах для ООО «Госнорматив», в том числе положения о распространении базы данных в формате и составе программных продуктов, разработчики и распространители которых имеют должным образом оформленное право на воспроизведение эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ».

Антиконкурентное соглашение предусматривает ограничение федеральными органами государственной власти доступа участников указанных выше рынков к необходимой для разработки компьютерного программ по созданию строительной сметной документации, для разработки строительной проектно-сметной документации информации о государственных и иных сметных нормативах, индексах изменения сметной стоимости, средних сметных (текущих) ценах и предоставление этой информации в приоритетном порядке хозяйствующим субъектам - участникам антиконкурентного соглашения.

Исследовав материалы дела № 26-16/16, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

В силу статьи 16 Закона о защите конкуренции установленный данной нормой запрет ориентирован на органы публичной власти и распространяется на акты и действия указанных органов в публичной сфере. Данный запрет преследует цель предотвращения административного влияния органов власти на конкурентную среду с помощью административных, властных полномочий, в том числе путем соглашений с хозяйствующими субъектами.

По смыслу статьи 16 Закона о защите конкуренции в предмет доказывания по делу о нарушении антимонопольного законодательства входит установление следующих обстоятельств: обстоятельства заключения антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами и государственными органами, то есть достижения соответствующей письменной или устной договоренности.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции такая договоренность характеризуется следующими признаками: принятие на себя каждой из сторон соглашения обязанности совершать определенные действия или воздерживаться от их совершения, наличие в соглашении плана (сценария) поведения его участников, что позволяет одному участнику соглашения с высокой точностью прогнозировать поведение других. Обстоятельства наличия соответствующих антиконкурентных последствий, которые выражаются в том, что заключенное соглашение приводит к ограничению доступа на товарные рынки и устранению с них хозяйствующих субъектов.

Из пункта 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающей при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, следует, что не любое несоответствие действий (соглашения) нормам законодательства свидетельствует о нарушении статьи 16 Закона о защите конкуренции. Для применения статьи 16 Закона о защите конкуренции необходимо установление предусмотренного данной статьей специального материального состава, обязательным элементом которого будет являться наличие соглашения и антиконкурентных последствий в совокупности.

На основании положений статьи 14 Федерального закона «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», Постановления Правительства Российской Федерации от 18.5.2009 № 427, ст. 22 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (далее - Закон о контрактной системе), Писем Министерства регионального развития Российской Федерации от 01.07.2009 № 20223-ИП/08, от 03.05.2011 № 8628-08/ИП- ОГ, иных исследованных нормативных актов и разъяснений органов власти, суды сделали обоснованный вывод, что сметные нормативы используются в качестве источника достоверной информации о состоянии цен при заключении и исполнении государственного или муниципального контракта, в том числе при проверке правильности расчета сметной документации. Сметные нормативы относятся к техническим документам, не содержащим правовых норм и не подлежащим регистрации в качестве нормативных правовых актов. Это подтверждается отказами Министерства юстиции России регистрировать сметные нормативы в качестве нормативных правовых актов, на что обращено внимание непосредственно в тексте обжалуемого решения антимонопольного

органа. Указанная природа сметных нормативов, тем не менее, не свидетельствует о том, что заинтересованные лица не должны иметь обеспеченную возможность ознакомления со сметными нормативами в формах и порядке, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

В силу пп. 3 п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации базы данных как составные произведения указаны в качестве самостоятельного объекта исключительных прав.

В силу п. 2 ст. 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной целительной машины (ЭВМ).

Согласно п. 2 ст. 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации база данных является одной из форм составного произведения.

Таким образом, из п. 2 ст. 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что содержимым базы данных может являться совокупность любых материалов, в том числе материалов официального и нормативного характера.

В силу п. 6 ст. 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации авторские права на перевод, сборник, иное производное или составное произведение не препятствуют другим лицам переводить либо перерабатывать то же оригинальное произведение, а также создавать свои составные произведения путем иного подбора или расположения тех же материалов.

В этой связи наличие авторских прав на базу данных или сборник как на составное произведение не означает наличие прав на материалы, входящие в состав базы данных и сборника и невозможность использования данных материалов.

В силу п. 1 ст. 1334 Гражданского кодекса Российской Федерации смежное право изготовителя базы данных также не означает наличия прав на материалы, входящие в состав инвестиционной базы данных, и невозможность использования данных материалов, в том числе путем их извлечения из такой базы данных.

Таким образом, наличие у НО «НАСИ» прав на базы данных сметных нормативов не нарушает прав иных хозяйствующих субъектов, не свидетельствует о получении прав на сами сметные нормативы и не означает невозможность использования сметных нормативов.

Заключения лицензионных договоров является одним из установленных законом способов распоряжения правообладателем принадлежащим ему исключительным правом на базу данных. Лицензионные договоры не могут рассматриваться с точки зрения Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона о защите конкуренции в качестве соглашений в качестве соглашений, ограничивающих конкуренцию, лишь по причине предоставления прав использования баз данных лицензиату, а не иным лицам, с которыми лицензионные договоры

правообладателем не заключались.

В период с 13.06.2008 по 30.03.2013 действовал порядок, утвержденный Приказом Минрегиона России от 11.04.2008 № 44 «Об утверждении Порядка разработки и утверждения нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в сфере градостроительной деятельности» (далее - Порядок разработки нормативов от 11.04.2008). В период с 31.03.2013 по настоящее время действует порядок, утвержденный Приказом Госстроя от 04.12.2012 № 75/ГС «Об утверждении Порядка разработки сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета» (далее - Порядок разработки нормативов от 04.12.2012).

Как следует из п. п. 2, 3, 4 Порядков разработки нормативов от 11.04.2008 и от 04.12.2012, разработка проектов сметных нормативов может осуществляться любыми заинтересованными лицами - должностными лицами, частными физическими и юридическими лицами, органами государственной власти и т.д. Для разработки проектов сметных нормативов нет необходимости получать какое-либо публичное разрешение, в том числе в форме лицензии и т.д.

В соответствии с п. п. 27, 28 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008 проекты территориальных сметных нормативов до их утверждения представлялись на согласование в Минрегион России соответствующими органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации на предмет соответствия территориальных сметных нормативов утвержденным в установленном порядке государственным сметным нормативам.

В силу п. 33 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008 после утверждения согласованных с Минрегионом России территориальных сметных нормативов соответствующий исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации, федеральный орган исполнительной власти или организация, утвердившие указанные сметные нормативы, направляют в адрес Минрегиона России уведомление об утверждении сметного норматива с приложением копии документа об его утверждении.

Действующий Порядок разработки сметных нормативов от 04.12.2012 содержит аналогичные положения. Вместе с тем, разработанные проекты сметных нормативов представляются в Федеральное агентство по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству России (Госстрой), Минстрой России федеральными органами исполнительной власти, высшими исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, юридическими и физическими лицами.

Таким образом, на основании указанных нормативных положений, участвовать в разработке проектов нормативов с учетом специфического характера этой деятельности в настоящее время может любое заинтересованное лицо, обладающее соответствующими профессиональными познаниями, инфраструктурой, деловой репутацией и т.д. Публичный контроль за корректностью разработанных проектов сметных нормативов осуществляется органами государственной власти на этапе включения этих нормативов в реестр, чему предшествует экспертиза данных проектов и иные установленные

процедуры. Такой порядок не препятствует разрабатывать проекты нормативов самим государственным органам, основная задача которых сводится в любом случае к нормативному и контрольному обеспечению процесса разработки проектов сметных нормативов. Особенностью разработки проектов сметных нормативов в инициативном порядке непосредственно хозяйствующими субъектами-экспертами выступает то, что таким образом могут экономиться бюджетные средства на заключение и исполнение соответствующих контрактов при условии сохранения нормативной и контрольной функции у соответствующих государственных органов власти.

Касательно того, что Департамент строительства Вологодской области размещали государственные и территориальные сметные нормативы в нечитаемом или непригодном для копирования формате в нарушение требований Приказа Министерства экономического развития № 470 от 16.11.2009 и то, что по этой причине единственным источником сметных нормативов стали базы данных НО «НАСИ», которая стала иметь эксклюзивный доступ к сметным нормативам, Комиссией Управления установлено следующее.

Статья 13 Федерального закона от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» (далее - Закон № 8-ФЗ) не содержит положений о том, что сметные нормативы являются информацией, которая в обязательном порядке должна быть опубликована в сети Интернет. Кроме того, в силу статьи 6 указанного Закона устанавливаются в виде неисчерпывающего перечня различные способы доступа к информации органов государственной власти и местного самоуправления, в том числе через Интернет.

В действующем законодательстве не имеется требований, устанавливающих обязанность размещения информации о деятельности федеральных органов государственной власти в том формате, который бы обеспечивал возможность беспрепятственного (в смысле отсутствия затрат) и прямого (без обработки и совершения иных необходимых действий) ее помещения в сметные программные комплексы.

В силу статьи 8 Закона № 8-ФЗ устанавливается право пользователя на достоверную информацию. Согласно п. 3 ст. 10 упомянутого Закона в целях обеспечения права пользователей информацией на доступ к информации государственные органы, органы местного самоуправления принимают меры по защите этой информации в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с п. 6 Приказа № 470 информация, размещенная на официальном сайте, должна быть, помимо прочего, защищена от уничтожения, модификации и блокирования доступа к ней, а также от иных неправомерных действий в отношении такой информации.

Размещение Департаментом строительства Вологодской области информации в формате PDF учитывает указанные требования. Размещение сметных нормативов в формате PDF направлено на обеспечение целостности документа и его содержания.

Таким образом, территориальные сметные нормативы Вологодской области размещены Департаментом строительства Вологодской области информации на

официальном сайте органа государственной власти в полном объеме и в формате, соответствующем требованиям действующего законодательства.

Согласование с НО «НАСИ» при распространении территориальных сметных нормативов не требовалось в связи с отсутствием у НО «НАСИ» соответствующих полномочий.

Распространение территориальных сметных нормативов, в том числе путем их опубликования в сети «Интернет» или иных источников, является прерогативой государственных органов.

28.09.2017 Арбитражным судом г. Москвы принято решение по делу № А40-219564/15, которым признано недействительным решение Федеральной антимонопольной службы от 31.08.2015 по делу №1-16-179/00-22-14 в части, касающейся, НО «НАСИ», ООО «Госнорматив». В частности, указанным решением Арбитражного суда г. Москвы установлены следующие обстоятельства и сделаны следующие выводы:

- наличие у НО «НАСИ» прав на базы данных сметных нормативов не нарушает прав и иных хозяйствующих субъектов, не свидетельствует о получении прав на сметные нормативы и не означает невозможность использования сметных нормативов;
- участвовать в разработке проектов нормативов может любое заинтересованное лицо, обладающее соответствующими профессиональными познаниями, инфраструктурой, деловой репутацией и т.д.;
- опубликованная информация в формате PDF может быть использована любым заинтересованным лицом без ограничений; защитные надписи, как и установление защиты на PDF файле в большинстве случаев направлено на фиксацию информации и недопущение искажения, что не препятствует ознакомлению и прочтению текста;
- исключительное право, возникающее в отношении баз данных как объектов исключительных прав, является по существу законной монополией лица на осуществление любых действий, связанных с использованием или распоряжением принадлежащей ему базой данных как объектом интеллектуальной собственности. К такой монополии не могут быть применены антимонопольные запреты.

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 28.09.2017 г. решение Арбитражного суда города Москвы от 05.12.2016 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.04.2017 по делу № А40-219564/15 оставлены без изменения, кассационные жалобы без удовлетворения.

Пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции установлено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

При указанных обстоятельствах, руководствуясь статьями 16, 23, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Прекратить дело № 26-16/16 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Департамента строительства Вологодской области (160000, Россия, г. Вологда, ул. Герцена, 27), Некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (119991, г. Москва, ул. Строителей д.6, корп.4), ООО «Стройэксперт» (160014, г. Вологда, ул. Горького, д. 91, оф.202), ООО «Госнорматив» (117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 10/1), ООО «Вологодский РЦЦС» (160011, г. Вологда, ул. Ветошкина, д.36, офис 501), Государственным унитарным предприятием Вологодской области «Вологдаоблстройзаказчик» (160000, г. Вологда, Советский проспект, д.34), ООО «Строительные технологии 22» (603134, г. Нижний Новгород, ул. Костина, д. 2, офис № 161), ООО «Котедж» (249035, Калужская область, г. Обнинск, пр. Ленина, д. 127, оф. 319) в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях указанных лиц нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Председатель
Комиссии

Н.В. Мерзлякова

В

Члены Комиссии:

отсутствует

С.В. Осипов

отсутствует

Ю.Р. Васянович

О.Н. Сучков

А.О. Буцев

соответствии со [статьей 52](#) Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.