

**В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» резолютивная часть решения оглашена 13 октября 2015 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М. А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Кудряшова Г.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Патокиной Н.Н. - члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

при участии в заседании комиссии:

от Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области:

- З.О.Ю. - представитель по доверенности от 31.08.2015;
- Г.Ю.В. - представитель по доверенности от 31.08.2015;
- П.И.В. - представитель по доверенности от 31.08.2015;
- М.В.М. - представитель по доверенности от 31.08.2015;

от ООО «Коттедж»:

- Б.А.Ф. - исполнительный директор, действующий на основании Устава;

рассмотрев в заседании от 13 октября 2015 года дело по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области (603115, город Нижний Новгород, ул. Ошарская, д.63) и Федерального центра ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов (107139, Москва, Орликов переулок, д.3с1), по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области,

**УСТАНОВИЛА:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области из ФАС России поступило поручение о рассмотрении вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон), которые могли быть выражены в заключении департаментом градостроительного развития территории Нижегородской области (далее – департамент) соглашения, ограничивающего доступ к территориальным сметным нормативам, индексам изменения сметной стоимости, средним сметным ценам на рынках разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и разработки строительной проектно-сметной документации.

Как следует из письма от 20.04.2015 №КАН9292/15, ФАС России в период с 14.10.2014 по 12.01.2015 проведены проверки в отношении федерального автономного учреждения «Федеральный центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов» (далее – ФАУ «ФЦЦС»), некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее – НО «НАСИ»), ООО «Госнорматив», ООО «Госстройсмета», ООО «Стройинформиздат» на предмет соответствия антимонопольному законодательству действий проверяемых лиц при утверждении (проверке, разработке, распространении и др.) сметных нормативов.

По результатам проверок ФАС России 02.12.2014 в отношении Министерства регионального развития Российской Федерации (Минрегион России), Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству (Госстрой России), ФАУ «ФЦЦС», НО «НАСИ», ООО «Госнорматив», ООО «Госстройсмета», ООО «Стройинформиздат» возбуждено дело №1-16-179/00-22-14 по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

ФАС России направлены запросы о предоставлении информации в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, в ведении которых находятся вопросы разработки территориальных сметных нормативов, индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен, используемых для составления сметной документации за счет средств федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации.

На указанные запросы получены ответы, в частности, от Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области (далее – Департамент, ответчик) (вх. ФАС России от 30.12.2014 №122961/14).

Как стало известно, 25.03.2010 между Департаментом (заказчик) и Филиалом ФГУ «ФЦЦС» по Нижегородской области (в настоящее время – Филиал ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области) (исполнитель) заключено соглашение о распространении новой, уточненной редакции территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области (далее – Соглашение).

Проанализировав поступившие из ФАС России материалы, Нижегородское УФАС России посчитало, что Соглашение от 25.03.2010, заключенное между Департаментом и Филиалом ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области, могло привести к ограничению доступа к территориальным сметным нормативам на рынке компьютерных сметных программ и рынке составления проектно-сметной документации, что указывает на признаки нарушения статьи 16 и части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в связи с чем возбудило настоящее дело.

Представителями Департамента на заседание представлены письменные пояснения от 31.08.2015 №406-02-8098/15 и отмечено следующее.

Соглашение от 25.03.2010 заключено Департаментом с целью исполнения своих обязательств по внедрению новой сметно-территориальной базы ценообразования в строительстве (далее – ТСНБ ТЕР-2001) и исполнения требований, установленных ФГУ «ФЦЦС», Росстроем и Министерством регионального развития Российской Федерации.

На основании Всероссийского совещания по вопросам реализации государственной политики в сфере ценообразования и сметного нормирования, а также в соответствии с порядком разработки и утверждения нормативов в области сметного ценообразования в сфере градостроительной деятельности, утвержденным приказом Министра регионального развития Российской Федерации от 11.04.2008 №44, Департаментом организована работа по разработке и утверждению территориальных сметных нормативов.

В результате данной работы в 2010 году постановлениями правительства Нижегородской области, в частности, от 22.04.2010 №237, от 22.04.2010 №238, утверждены единичные расценки на строительные и специальные строительные работы, ремонтно-строительные работы, монтажные работы, ремонт оборудования, пусконаладочные работы.

По мнению Департамента, данные постановления правительства Нижегородской области, составляют в целом территориальную сметно-нормативную базу, опубликованы в установленном законом порядке и размещены на сайте правительства Нижегородской области, то есть носят общедоступный характер. Также на сайте правительства Нижегородской области размещены вышеназванные нормативы, что подтверждает доступность данных сведений для неопределенного круга лиц.

Кроме того, согласно приказу Министра регионального развития Российской Федерации от 11.04.2008 №44 сведения о региональных нормативах включаются в реестр нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в

сфере градостроительной деятельности, действующих на территории Российской Федерации.

В пояснениях Департамента отмечено, что Соглашением от 25.03.2010 департаментом переданы права по распространению ТСНБ ТЕР – 2001 (2009) в электронном виде (в формате удобном для использования данной базы для разработки специальных компьютерных программ по созданию строительной сметной документации) филиалу ФГУ «ФЦЦС» по Нижегородской области (в настоящее время – Филиал ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области).

Пунктом 2.2. Соглашения предусмотрено, что Исполнитель за счет собственных средств обеспечивает распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) всем заинтересованным организациям строительного комплекса Нижегородской области, а также организациям, осуществляющим контроль и надзор за ценообразованием в строительстве.

Как пояснили представители ответчика, для исключения возможности ограничений при предоставлении ТСНБ ТЕР-2001 для разработчиков сметных программ, изъявивших желание получить ТСНБ ТЕР-2001, в Соглашении введен пункт 5.1, предусматривающий, что департамент вправе передать распространение ТСНБ ТЕР-2001 другому исполнителю в случае ограничения круга лиц в предоставлении данной базы.

Департамент считает, что Соглашение не содержит ограничений доступа к территориальным сметным нормативам, а также признаков нарушения в предоставлении какому-либо хозяйствующему субъекту доступа к информации в приоритетном порядке.

По данным департамента, по факту исполнения Соглашения все разработчики программных комплексов, обратившиеся за получением ТСНБ ТЕР-2001, обеспечены запрошенным материалом.

Представители ответчика указывают на то, что ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области (а также все изменения, вносимые в ТСНБ ТЕР-2001 (2009)) регулярно размещаются в сети «Интернет» на официальном сайте Департамента, а также в информационной системе «Консультант».

Кроме того, 2.04.2015 Соглашение о распространении ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области от 25.03.2010 между Департаментом и филиалом ФАУ «ФЦЦС» расторгнуто по соглашению сторон.

На заседании комиссии присутствовал представитель ООО «Коттедж», привлеченного к рассмотрению настоящего дела в качестве заинтересованного лица.

ООО «Коттедж» представило в Управление письменные пояснения от 09.10.2015 №158, в которых отмечено следующее.

ООО «Коттедж» - разработчик и правообладатель программных средств для автоматизации инженерно-экономических расчетов в области: разработки сметных норм и сметных расценок; мониторинга текущих отпускных цен на материальные ресурсы и стоимости эксплуатации строительных машин; расчета средних сметных цен; расчета индексов изменения сметной стоимости;

составления сметной документации на строительство в базовом и текущем уровнях цен; расчета себестоимости строительства и лимитов на ресурсы для строительства.

Для этих целей разрабатываются программные, взаимно связанные комплексы под общей аббревиатурой «СТАСУС» (Сметно-технологическая система управления строительством).

В пояснениях ООО «Коттедж» отмечено, что в состав программных средств входят справочники сметных нормативов для выполнения инженерно-экономических расчетов в организациях строительного комплекса, в которых нормативные данные структурированы оптимальным образом.

Как пояснил представитель ООО «Коттедж», инженерно-экономические расчеты выполняются на основе утвержденных Государственных сметных норм, Федеральных единичных сметных расценок и Территориальных единичных сметных расценок. В связи с этим для организации и для конечных пользователей важно иметь полный набор нормативных данных, соответствующих утвержденным сметным нормативам. В открытых источниках такие данные отсутствовали, а если и были представлены (открыты), то в формате, не читаемом машиной, что искусственно затрудняло создание справочной электронной базы сметных нормативов для инженерно-экономических расчетов.

По мнению представителя заинтересованного лица, ООО «Коттедж» вынуждено было заключить договоры на распространение ТСНБ ТЕР-2001 с филиалом ФАУ «ФЦЦС», который административно препятствовал хозяйственной деятельности организациям, не заключивших с ним договоры на распространение.

**Изучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, оценив имеющиеся доказательства, комиссия приходит к следующему.**

В соответствии с 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» территориальные сметные нормативы предназначены для определения сметной стоимости строительства объектов капитального строительства в отдельном субъекте Российской Федерации, учитывающие региональные условия выполнения работ.

Территориальные сметные нормативы, подлежащие включению в Федеральный реестр сметных нормативов, разрабатываются в особом порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (Минрегион России, Госстрой, Минстрой России).

- 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).

Согласно пункту 3 Порядка разработки нормативов от 04.12.2012 территориальные сметные нормативы должны быть разработаны в соответствии с государственными сметными нормативами.

В соответствии с пунктом 27 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008 разработанные проекты территориальных сметных нормативов подлежат согласованию с уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (Минрегионом России, Госстроем России).

Представление проектов территориальных сметных нормативов на согласование в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти могло осуществляться только органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации (пункт 28 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008).

Согласование нормативов осуществлялось уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в форме проверки (экспертизы) на предмет соответствия государственным сметным нормативам (пункт 27 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008), комплектности представленных материалов (пункт 15 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008), правильности расчетных обоснований (пункт 15 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008).

По итогам проверки (экспертизы) проектов территориальных сметных нормативов оформлялось экспертное заключение (положительное, отрицательное) (пункт 19 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008).

В случае оформления положительного экспертного заключения, уполномоченный федеральный орган исполнительной власти вносил территориальные сметные нормативы в Федеральный реестр сметных нормативов (пункт 34 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008); в случае оформления отрицательного экспертного заключения – направлял заявителю уведомление об отказе во внесении нормативов в Федеральный реестр сметных нормативов (пункт 30 Порядка разработки нормативов от 11.04.2008).

Действующий Порядок разработки нормативов от 04.12.2012 содержит аналогичные положения. Вместе с тем в указанном Порядке изменилась процедура предоставления проектов территориальных сметных нормативов на согласование в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, а именно – в настоящее время проекты территориальных сметных нормативов на согласование может предоставить любое заинтересованное лицо.

Разработка территориальных сметных нормативов, индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен, используемых для составления сметной документации за счет средств бюджета Нижегородской области, относится к полномочиям Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области (согласно пунктам 3.38, 3.39, 3.40, 3.46 Положения о Департаменте, утвержденного постановлением Правительства Нижегородской

области от 25.07.2007 №248).

Выбор разработчика территориальных сметных нормативов по Нижегородской области осуществляется по результатам конкурсов, проводимых в соответствии с Федеральными законами: до 01.01.2014 – ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»; с 01.01.2014 – ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Согласно условиям государственного контракта, результаты работы необходимо было представлять Заказчику в электронном виде для печати (файлы в формате «.doc» и «.pdf») и для разработчиков сметных программ (текстовые файлы в формате «.uf»).

Следовательно, с использованием бюджетных средств выполнялась работа по разработке территориальных сметных нормативов по Нижегородской области в форматах «.doc», «.pdf» и в формате «.uf».

Территориальные сметные нормативы Нижегородской области утверждены постановлениями Правительства Нижегородской области от 19.01.2010 №12, от 19.01.2010 №13, от 22.04.2010 №237, от 22.04.2010 №238, от 21.04.2010 №230, от 21.04.2010 №228, от 21.04.2010 №231, от 11.07.2011 № 527, от 11.07.2011 №528, от 11.07.2011 №529, от 11.07.2011 №530, от 11.07.2011 №531, от 11.07.2011 №534, от 11.07.2011 №535, от 27.01.2012 №35, от 27.01.2012 №36, от 27.01.2012 №37, от 27.01.2012 №38, от 27.01.2012 №39, 26.01.2012 №33, от 26.01.2012 №32, от 18.05.2010 №273, 274, 275, 277, 278, 281, Приказом Госстроя России от 07.11.2013 №418/ГС, Приказом Минстроя России от 14.03.2014 №97/пр, от 31.12.2014 №937/пр.

Территориальные сметные нормативы, включенные уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в Федеральный реестр сметных нормативов, являются обязательными для применения при строительстве объектов, финансируемых за счет средств федерального бюджета 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, а также пунктом 18 Положения о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.2009 № 427.

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

Для составления сметной документации на объекты капитального строительства, финансируемые за счет бюджетных средств, специалисту-сметчику обязательно необходимы следующие компоненты: сметные нормативы; индексы пересчета сметной стоимости; средние сметные цены (текущие цены).

На сегодняшний день процесс составления сметной документации является автоматизированным, для чего активно используются компьютерные программы по

созданию строительной сметной документации.

Сметная программа представляет собой многофункциональный «калькулятор», а сметные нормативы, индексы изменения сметной стоимости и средние сметные цены используются в качестве наполнения программы. Поскольку сметные нормативы представляют собой объёмные по содержанию документы и, как правило, изначально формируются в форме таблиц, в составе сметных программ эта информация используется в форме электронных баз данных.

Таким образом, сметные нормативы, индексы пересчета сметной стоимости и средние сметные цены являются основным ресурсом для входа на рынок разработки и реализации компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и на рынок разработки и реализации строительной проектно-сметной документации, поскольку они необходимы для составления сметной документации, а сметная программа является дополнительным компонентом для доступа на товарный рынок разработки и реализации строительной проектно - сметной документации.

25.03.2010 между Департаментом и Филиалом Федерального центра ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов по Нижегородской области (далее – филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области) заключено соглашение о распространении новой, уточненной редакции территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области (далее – Соглашение).

В соответствии с Соглашением, ТСНБ ТЕР-2001 (2009) – это утвержденная в установленном порядке база данных новой редакции территориальной сметно – нормативной базы Нижегородской области, созданная на основе эталонной базы согласно договору от 12 марта 2009 №СД-12/2009 о совместной разработке территориальной сметно-нормативной базы (ТЕР-2001, ТССЦ – 2001, ТСЭМ – 2001) между Департаментом и национальной ассоциацией сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга.

В свою очередь эталонная база – Федеральная эталонная сметно-нормативная база ценообразования в строительстве с изменениями и дополнениями в электронном виде, утвержденная в установленном законом порядке (ГЭСН-2001, ФЕР-2001, ФССЦ-2001).

В силу подпункта 2.1 Соглашения Департамент передает филиалу ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области в рамках данного Соглашения права на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009).

Соглашением установлено, что филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области за счет собственных средств обеспечивает распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) всем заинтересованным организациям строительного комплекса Нижегородской области, а также органам, осуществляющим контроль и надзор за ценообразованием в строительстве.

Также в обязанности филиала ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области входит определение суммы затрат для конечных пользователей ТСНБ ТЕР-2001 (2009) в размере своих фактических издержек, издержек разработчиков сметных программ, компенсации затрат за разработку федеральной (как эталонной) и

территориальной сметно – нормативной базы. Филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области аккумулирует средства на расчетном счете для покрытия своих издержек и затрат участников данного процесса.

Таким образом, филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области в соответствии с предоставленными ему полномочиями в рамках Соглашения передает новую уточненную редакцию ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области и изменения к территориальным сметным нормативам Нижегородской области в электронном виде – в универсальном формате разработчикам сметных программ.

Тем самым Департамент обеспечил филиалу ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области эксклюзивный доступ к территориальным сметным нормативам в универсальном формате «.uf», предназначенном для распространения в сметных программах без какой-либо переработки, финансовых и материальных затрат, а также исключающем возможные ошибки при использовании данных.

В соответствии с реестром организаций по заключенным с филиалом ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области договорам на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области, филиалом ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области заключены договора с 13 (тринадцатью) организациями, а именно: ООО «Коттедж», ООО «Адепт», ООО «РИК+», ООО «ЭРТИ», ООО «ГосстройСмета», ООО «Компания «ИнфоСтрой», ООО «Багира», ООО «Дата Базис Регион», ООО «Гектор», ЗАО «Визартсофт», ЗАО «Барс+», ООО «ВинСмета», ООО «Эрикос-ЦСП».

В рамках договоров на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области, филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области в соответствии с предоставленными ему полномочиями передает для установки конечным пользователям в формате сметной программы новую уточненную редакцию ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области в электронном виде в универсальном формате.

Также договорами на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области установлена стоимость базы в формате программы Фирмы для конечного пользователя.

Так, договором №Н52/04 от 01.06.2010 установлена стоимость базы в формате программы Фирмы для конечного пользователя: для одного пользователя на 1-е рабочее место – 13500 рублей (в том числе НДС), на каждое дополнительное рабочее место в данной организации 50% стоимости – 6750 рублей (в том числе НДС), обновление программы на первое рабочее место – 6000 рублей (в том числе НДС), средства от реализации программного продукта распределяются следующим образом: 40% - разработчику сметных программ, 60% - филиалу ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области.

Договорами №Н52/01 от 01.06.2010, №Н52/02 от 01.06.2010, №Н52/03 от 06.05.2010, №Н52/06 от 07.06.2010, №Н52/08 от 15.06.2010, №Н52/09 от 21.06.2010, №Н52/05 от 02.06.2010, №Н52/07 от 15.06.2010, №Н52/10 от 28.09.2010, №Н52/11 от 15.11.2010, №Н52/12 от 25.10.2010, №Н52/13 от 26.04.2011 на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области, также установлена стоимость ТСНБ в формате программы фирмы для конечного пользователя и процент денежных средств от реализации ТСНБ, который получает филиал ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области.

Нижегородским УФАС в рамках рассмотрения настоящего дела запрошена информация у вышеназванных организаций, с которыми филиалом ФАУ ФЦЦС по Нижегородской области до 30 марта 2015 года заключены договоры на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области.

В запросах Управлением ставился вопрос о возможности (или невозможности) использования в период с 25.03.2010 до 01.07.2015 территориальной сметно-нормативной базы Нижегородской области, опубликованной в свободном доступе, в частности, на сайте департамента градостроительного развития территории Нижегородской области (или иных информационных ресурсах), для установки конечным пользователям в формате сметных программ (при возможности такого использования указать и дать сравнительную характеристику затратам, в том числе временным, понесенным при таком использовании).

В соответствии с письмом от 12.10.2015 №118-Б/КИ, полученном от ООО «Компания «ИнфоСтрой», «при принятой практике публикации ТСНБ-2001 в защищенном формате PDF преобразование в формат сметной программы было трудоемким. К тому же действующие договора ограничивали такую возможность. Поквартальные Индексы и ТССЦ по Нижегородской области в свободном доступе не публиковались... Доступ же к нормативным данным ТСНБ ТЕР-2001 по Нижегородской области, поквартальным Индексам и ТССЦ, утвержденным Государственным органом, в удобном для преобразования формате (например, «.uf») должен быть свободным».

Согласно письму ООО «ВинСмета» «возможность использования территориальной сметно-нормативной базы (ТСНБ) Нижегородской области, опубликованной в свободном доступе нами не исключалась, однако в связи с затратами на дополнительные преобразования из формата публикации в формат программного комплекса «ВинСмета» была признана экономически невыгодной по сравнению с получением вышеуказанной ТСНБ по договору с ФГУ «ФЦЦС».

ООО «Адепт» в письме в Управление указывает на то, что «с 25.03.2010 до 01.07.2015 на официальном сайте департамента информация о территориальной сметно-нормативной базе Нижегородской области отсутствовала».

Позиция ООО «Коттедж» уже изложена в настоящем решении. Следует отметить, что ООО «Коттедж» вынуждено было заключить договора на распространение ТСНБ ТЕР-2001 с филиалом ФАУ «ФЦЦС», который административно препятствовал хозяйственной деятельности организациям, не заключивших с ним договоры на распространение.

На основе указанных писем можно сделать вывод, что единственным источником получения нормативных данных ТСНБ ТЕР-2001 по Нижегородской области в удобном для преобразования формате - «.uf» стал филиал ФАУ «ФЦЦС».

Отсутствие универсального формата в открытом доступе, наличие его в соответствии с Соглашением исключительно у филиала ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области привело к возможности получения данной информации хозяйствующими субъектами только на возмездной основе у филиала ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области.

В связи с этим разработчики сметных программ вынуждены были заключать

договор с филиалом ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области, разработчики сметных программ, не заключившие такой договор, необоснованно несут финансово-материальные затраты, связанные с необходимостью дополнительных преобразований из формата публикации в формат программного комплекса.

Также ограничение доступа к сметным нормативам в формате «.uf» и отсутствие договорных отношений с филиалом ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области ведет к невозможности распространения сметной программы определенным группам пользователей, что ограничивает конкуренцию на товарных рынках разработки и реализации строительной проектно-сметной документации, разработки и реализации компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и может (могло) привести к ограничению (устранению) конкуренции на этих рынках.

Закрепление исключительных прав на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области и изменений к территориальным сметным нормативам Нижегородской области в универсальном формате разработчикам сметных программ только за филиалом ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области дает указанному субъекту неоправданные конкурентные преимущества, выраженные в предоставлении баз данных в унифицированном формате - «.uf».

Организации, заключившие договор на распространение ТСНБ ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области с филиалом ФАУ «ФЦЦС» по Нижегородской области, отдавали, в частности, 60% денежных средств от реализации программного продукта. При этом каких-либо функций по разработке территориальных сметных нормативов Нижегородской области филиалом ФАУ «ФЦЦС» не осуществлялось. Так, согласно письму от 09.10.2015 №158 ООО «Коттедж» начиная с 2000 года принимает участие в разработке ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области и, как следствие, разработало программное средство и первичную электронную базу данных ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области, отвечающую всем требованиям Минстроя РФ. В процессе работы над ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области ООО «Коттедж» формировало все выходные документы в форматах «.doc», «.pdf», «.uf» и передавало их для утверждения и регистрации в Департамент.

Таким образом, для хозяйственной деятельности ООО «Коттедж» владело всеми данными ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области для формирования справочников ТЕР в форматах сметных программ и установки их конечным пользователям, но вынуждено было заключить с филиалом ФАУ «ФЦЦС» возмездный договор на распространение ТСНБ ТЕР-2001 Нижегородской области.

*В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из*

*товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.*

Соглашение от 25.03.2010 о распространении новой, уточненной редакции территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области является антиконкурентным, предусматривающим ограничение органом исполнительной власти Нижегородской области и федеральным автономным учреждением доступа участников рынков разработки и реализации строительной проектно-сметной документации, разработки и реализации компьютерных программ по созданию строительной сметной документации к необходимой для разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации, для разработки строительной проектно-сметной документации информации о сметных нормативах, индексах изменения сметной стоимости, средних сметных (текущих) ценах.

*В силу части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются предоставление хозяйствующему субъекту доступа к информации в приоритетном порядке.*

Департамент, в полномочия которого входит, в частности, разработка территориальных сметных нормативов, не вправе создавать преимущества отдельному хозяйствующему субъекту посредством передачи ему разработанных за счет бюджетных средств территориальных сметных нормативов по Нижегородской области в формате «.uf», не опубликовав их в свободном для неограниченного круга лиц доступе.

С учётом изложенных обстоятельств комиссия окончательно квалифицирует действия Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области и Федерального центра ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов, выразившиеся в заключении соглашения о распространении новой, уточненной редакции территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области, как нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действия Департамента градостроительного развития территории Нижегородской области, связанные с предоставлением хозяйствующему субъекту доступа к информации в приоритетном порядке, как нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

По правилам пункта 5 части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

02.04.2015 соглашение о распространении новой, уточненной редакции территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 (2009) Нижегородской области от 25.03.2010, заключенное между Департаментом градостроительного развития территории Нижегородской области и филиалом Федерального центра ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов, расторгнуто по соглашению сторон.

Следовательно, Департамент градостроительного развития территории Нижегородской области и филиал ФАУ «ФЦЦС» добровольно устранили нарушение антимонопольного законодательства, что является основанием для прекращения рассмотрения данного дела.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 48, 49 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

**решила:**

1. Признать факт нарушения департаментом градостроительного развития территории Нижегородской области (603115, город Нижний Новгород, ул. Ошарская, д.63) и Федеральным центром ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», факт нарушения департаментом градостроительного развития территории Нижегородской области (603115, город Нижний Новгород, ул. Ошарская, д.63) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Рассмотрение дела № 1022-ФАС52-02/15, возбуждённого в отношении департамента градостроительного развития территории Нижегородской области (603115, город Нижний Новгород, ул. Ошарская, д.63) и Федерального центра ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов, прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

М.А. Валитов

Г. А. Кудряшов

Н.Н. Патокина