

Ответчики:

ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза»

150001, г. Ярославль,

ул. Наумова, д. 1.

НО «Национальная ассоциация

сметного ценообразования и

стоимостного инжиниринга»

119311, г. Москва,

ул. Строителей, д. 6, корп. 4.

эл. почта: ascsi@ascsi.ru

ООО «Госнорматив»

129085, г. Москва,

проспект Мира, д. 95, стр. 1.

эл. почта: info@gosnormativ.ru

Третье лицо: Департамент строительства Ярославской области

150000, г. Ярославль, ул. Чайковского, д. 42.

Решение

по делу № 06-03/25-15 о нарушении

антимонопольного законодательства

09 августа 2017 года

Решение изготовлено в полном объеме 22.08.2017 года

г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России в составе: председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя Ярославского УФАС Паутов

И.Г., члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е.В., заместитель начальника отдела контроля органов власти и рекламы Гаврилов С.В.

с участием: от ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» — уполномоченные представители по доверенности,

от НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив», Департамента строительства Ярославской области представители на заседание Комиссии не явились, доказательства надлежащего уведомления о месте и времени рассмотрения в материалах дела имеются,

рассмотрев дело № 06-03/25-15 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив», ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

Настоящее дело было возбуждено по материалам проверки, проведенной ФАС России в отношении НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее — НО «НАСИ»), ООО «Госнорматив», ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» по факту заключения данными лицами лицензионного договора № ТГН-05/2013 от 30.09.2013, ограничивающего возможность свободного использования базы территориальных сметных нормативов Ярославской области (ТСНБ ТЕР-2001), индексов пересчета сметной стоимости, базовых и текущих сметных цен (ТССЦ), что влечет за собой ограничение конкуренции на товарных рынках компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации.

Представители ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза», присутствовавшие на заседании Комиссии, факта нарушения антимонопольного законодательства не признали и пояснили, что заключенное сторонами лицензионное соглашение не противоречит нормам действующего законодательства и не приводит (не может привести) к негативным последствиям для конкуренции на соответствующем товарном рынке. Подробным образом правовая позиция изложена в письменных пояснениях, представленных на заседание Комиссии.

НО «НАСИ» направило в Ярославское УФАС России ходатайство о прекращении рассмотрения настоящего дела в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях. Также в ходатайстве указано, что решение ФАС России по делу № 1-16-179/00-22-14, которое послужило основанием для возбуждения настоящего дела, было признано незаконным Арбитражным судом г. Москвы (дело № А40-219564/15).

Фактические обстоятельства рассматриваемого дела заключаются в следующем.

В рамках реализации полномочий по проведению ценовой политики в строительной отрасли организатором разработки территориальных сметных нормативов Ярославской области, индексов (коэффициентов) изменения сметной стоимости, средних сметных цен, используемых для составления сметной документации за счет средств федерального бюджета и бюджета Ярославской области, является Департамент строительства Ярославской области. Разработка территориальных сметных нормативов, индексов (коэффициентов) изменения сметной стоимости, средних сметных цен, используемых для составления сметной документации на объекты строительства, финансируемые за счет средств бюджета Ярославской области, осуществляется отделом ценообразования и сметного нормирования ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза».

Территориальные сметные нормативы Ярославской области и изменения к ним были утверждены постановлениями Департамента строительства Ярославской области от 12.03.2010 № 150-п, от 26.05.2010 № 326-п и постановлением Правительства Ярославской области от 18.10.2011 № 811-п, включены Минрегионом России в Федеральный реестр сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета (далее - Федеральный реестр сметных нормативов).

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 п. 8 Регламента проведения проверки достоверности и обоснованности сметной стоимости в рамках постановления Правительства Ярославской области от 28.05.2008 № 252-п «О проведении проверки сметной стоимости в целях усиления контроля за расходованием средств областного бюджета и оптимизации исполнения государственного заказа», размещенного на сайте ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза», предметом проверки достоверности и обоснованности сметной стоимости является изучение и оценка расчетов, содержащихся в сметной документации, в целях установления их соответствия действующим сметным нормативам.

В соответствии с п. 4 и 5 постановления Правительства Ярославской области от 26.05.2010 № 326-п установлено, что перерасчет сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта, финансируемых за счет средств областного бюджета, в текущий уровень цен производится по расценочным коэффициентам изменения сметной стоимости строительства на основании Положения о Департаменте строительства Ярославской области, утвержденного постановлением Администрации Ярославской области от 20.03.2007 № 94 «О создании Департамента строительства Ярославской области».

Соответственно, территориальные сметные нормативы и индексы (коэффициенты) изменения сметной стоимости Ярославской области являются официальной информацией и служат для определения сметной стоимости строительства на объектах, финансируемых за счет бюджетных средств Российской Федерации и

Ярославской области. Доступ к ним не должен быть ограничен.

Согласно письму Департамента строительства Ярославской области от 16.12.2014 № их.30-02369/14 территориальные сметные нормативы, индексы (коэффициенты) и другая информация в сфере ценообразования в строительстве, используемая для составления сметной документации за счет средств федерального бюджета и бюджета Ярославской области, находятся в открытом доступе, они размещены на официальном сайте Департамента строительства Ярославской области в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

После принятия Правительством Ярославской области постановлений об утверждении территориальных сметных нормативов в установленном порядке они были опубликованы в официальном печатном издании, публикующем нормативные правовые акты органов исполнительной власти Ярославской области - газете «Документ-Регион». Кроме того, индексы (коэффициенты) изменения сметной стоимости ежемесячно в конце месяца размещаются на официальном сайте Департамента строительства Ярославской области в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Вместе с тем, как следует из письма Департамента строительства Ярославской области от 16.12.2014 № их.30-02369/14 ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» были заключены следующие договоры:

1) лицензионный договор с НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее — НО «НАСИ») и ООО «Госнорматив» от 31.05.2010 № ТГН-05/2010, согласно положениям которого:

- ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» и НО «НАСИ», являясь правообладателями ТСНБ ТЕР-2001 (утвержденная в установленном порядке эталонная база данных территориальных сметных нормативов Ярославской области, созданная и актуализированная лицензиарами на основе эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ»), индексов (индексы перерасчета сметной стоимости в различные уровни цен, текущие цены на всю или часть данных ТСНБ ТЕР-2001 в электронном виде, периодически выпускаемые ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза»), ТССЦ (базовые и текущие сметные цены на материалы, изделия и конструкции, сметные расценки на эксплуатацию машин и автотранспортных средств, сметные цены на перевозки грузов для строительства, периодически выпускаемые для ТСНБ ТЕР-2001 Ярославской области в электронном виде), предоставляют ООО «Госнорматив» простую (неисключительную) лицензию на право её использования;

- ООО «Госнорматив» обязано обеспечить распространение ТСНБ ТЕР-2001, индексов и ТССЦ в формате и составе программных продуктов, разработчики и распространители которых имеют должным образом оформленное право на воспроизведение эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ». В случае прекращения действия права на воспроизведение эталонной базы, ООО «Госнорматив» обязано незамедлительно прекратить тиражирование и распространение ТСНБ ТЕР-2001, индексов и ТССЦ, в формате и в составе программного продукта, в отношении которого такое право прекратило свое действие (п. 4.6.4).

- ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» в случае самостоятельного распространения баз данных обязано соблюдать все условия по распространению, в том числе

положения о распространении в формате и составе программных продуктов, разработчики и распространители которых имеют должным образом оформленное право на воспроизведение эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ» (п. 4.3.5).

Аналогичный лицензионный договор (№ ТГН-05/2013) был заключен между вышеуказанными сторонами также 30.09.2013.

При принятии решения Комиссия Ярославского УФАС России принимает во внимание следующее:

- 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;

- иные лица - участники товарного рынка разработки и реализации компьютерных программ по созданию строительной сметной документации, также являются обладателями баз данных государственных и территориальных сметных нормативов, что было бы невозможно или затруднительно при наличии антиконкурентного соглашения;

- 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;

- опубликованная информация (сметные нормативы и т.д.) в формате PDF может быть использована любым интересующим лицом без ограничений, в том числе путем преобразования в текстовый вид с помощью систем оптического распознавания символов (OCR, такие как MALLPDF, ABBYY FineReader, ReadIRIS Pro и т.п.), дальнейшего поиска по тексту, в том числе поиска путем логических связей, копирования текста, фрагментов текста, в частности, системы скриншот;

- 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. Это обусловлено тем, что разработка программных комплексов

является предпринимательской деятельностью и расходы на формирование их содержания для целей обращения на рынке не должны перекладываться на органы государственной власти.

Все вышеуказанные доводы изложены в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда по делу № А40-219564/2015 от 19.04.2017 года (дата вступления решения Арбитражного суда г. Москвы в силу).

В силу ст.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.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России считает, что заключение между НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив» и ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» лицензионного договора № ТГН-05/2013 от 30.09.2013 не привело и не может привести к негативным последствиям для конкуренции на товарных рынках разработки компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации в виде ее устранения, ограничения или недопущения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

решила:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 06-03/25-15 в отношении НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив» и ГАУ ЯО «Яргосстройэкспертиза» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии

И.Г. Паутов

Члены Комиссии

Е.В. Гудкевич

С.В. Гаврилов