

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 5/05-16
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
К РАССМОТРЕНИЮ

«14» июля 2016 г.

г. Киров

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства – <...>,

У С Т А Н О В И Л:

Во исполнение поручения ФАС России № ЦА/16986/16 от 18.03.2016 г. Кировским УФАС России была проведена проверка по факту ограничения доступа к территориальным сметным нормативам, индексам изменения сметной стоимости, средним ценам Кировской области.

Территориальные сметные нормативы и изменения к ним утверждены постановлениями Правительства Кировской области:

- от 26.07.2010 № 60/350 «О территориальных сметных нормативах для строительства на территории Кировской области»;
- от 29.01.2014 № 245/41 «О внесении изменений в постановление Правительства Кировской области от 26.07.2010 № 60/350» – в части указаний по применению территориальных единичных расценок на территории Кировской области;
- от 03.07.2015 № 47/373 «О внесении изменений в постановление Правительства Кировской области от 26.07.2010 № 60/350» – в части перечня территориальных сметных нормативов для применения на территории Кировской области.

Территориальные сметные нормативы (ТСН) и изменения согласованы и внесены в Федеральный реестр сметных нормативов (запись № 32 и № 164 соответственно):

- Письмо Минрегиона России от 13.08.2010 № 29808-ИП/08;
- Приказ Госстроя от 07.11.2013 № 418/ГС (по результатам рассмотрения обращения Правительства Кировской области от 07.05.2013 № 399-02-06).

В соответствии с п.п. 11 ч.12 ст. 48 "Градостроительного кодекса Российской Федерации" от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 30.12.2015) в состав проектной документации объектов капитального строительства, за исключением проектной документации линейных объектов, включает раздел сметы на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемых за счет средств соответствующих бюджетов.

В соответствии с абзацем 1 п.2 «Порядка разработки сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета», утвержденного приказом Госстроя от 04.12.2012 № 75/ГС, 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 Мин-региона 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-ми 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 (п.4 Порядка).

На основании п. 30 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.02.2008 г. № 87, территориальные сметные нормативы, индексы изменения сметной стоимости и средние сметные цены обязательны к применению при составлении проектной документации при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета.

В соответствии с п. 3.4.11 Положения о министерстве строительства и жилищно-коммунального хозяйства Кировской области, утв. постановлением Правительства Кировской области от 28.07.2015 № 51/417, полномочия по реализации государственной политики в области ценообразования на строительную продукцию на территории Кировской области осуществляет Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Кировской области.

Разработку территориальной сметно-нормативной базы для Кировской области, а также расчет индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен на территории Кировской области осуществляет отдел ценообразования (до 20.02.2016 г. – Кировское областное государственное бюджетное учреждение «Региональный центр ценообразования в строительстве» на основании Устава и государственного задания) (далее – КОГБУ «РЦЦС») в структуре Кировского областного государственного автономного учреждения «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» на основании Устава учреждения и положения о Министерстве строительства и ЖКХ Кировской области (п. 3.4.12 Положения). Деятельность Кировского областного государственного бюджетного учреждения «Региональный центр ценообразования в строительстве» (КОГБУ «РЦЦС») прекращена путем реорганизации в форме присоединения к Кировскому областному государственному автономному учреждению «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (КОГАУ «Управление

государственной экспертизы и ценообразования в строительстве». Правоприемником КОГБУ «РЦЦС» является КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве».

Кировским УФАС России была проведена проверка на предмет размещения на сайтах уполномоченных органов, а также подведомственным им учреждений сметных нормативов, индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен на территории Кировской области.

На сайте Правительства Кировской области информация отсутствует.

На сайте Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Кировской области (раздел «Деятельность», подраздел «Строительство», режим доступа (в том числе указанный в Федеральном реестре сметных нормативов): <http://build.kirovreg.ru/activities/building/>) обнаружена ссылка на сайт КОГБУ «РЦЦС», который в настоящее время не функционирует.

Следует отметить, что по состоянию на 08.04.2016 г. информация, представленная ранее на сайте КОГБУ «РЦЦС», находилась в формате Adobe PDF в так называемой «закрытой» форме, исключающей возможность копирования сведений.

В настоящее время единственным источником территориальной сметно-нормативной базы является сайт КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (правоприемник КОГБУ «РЦЦС»). Формат документов – Adobe PDF с возможностью копирования, однако, с ограничением функции поиска по тексту, что ограничивает доступ неограниченного круга заинтересованных лиц к территориальным сметным нормативам для составления проектной документации.

Индексы изменения сметной стоимости, средние сметные цены на официальном сайте не опубликованы. Как пояснило КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», с 2016 года предоставление индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен осуществляется на платной основе по заявкам юридических и физических лиц. По обращениям лиц Управление может распечатать сметные нормативы, предъявив стоимость размножения.

По сведениям, предоставленным КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», в период с 2008 года по 2012 год ООО «Коттедж» представлял программный комплекс «Центр-Регион» КОГБУ «РЦЦС», а также осуществлял сопровождение разработки сметных нормативов на безвозмездной основе. В 2013 году между КОГБУ «РЦЦС» и ООО «Коттедж» был заключен договор № 13А28/12 от 01.04.2013 г. на абонентское сопровождение разработки норм и расценок. Согласно п. 1.1 Договора Исполнитель (ООО «Коттедж») брал обязательство на выполнение работ по абонентскому сопровождению разработки Пользователем (КОГБУ «РЦЦС») ТЕР в формате ПК «Центр-Регион». В соответствии с п. 5.2 Договора пользователь программы обязан ежемесячно передавать «Исполнителю» исходные данные в формате ПК «Центр-Регион».

В 2014 году договоры не заключались.

31.03.2015 г. некоммерческой организацией «Национальной ассоциацией сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее – НО «НАСИ») и КОГБУ «РЦЦС» составлен акт сдачи-приемки оказанных услуг по Договору-публичной оферты, утв. Приказом исполнительного директора Ассоциации от 03.02.2014 г. № 9, по предоставлению доступа к эталонной базе данных или отдельным базам данных с целью их использования исключительно для формирования итоговой базы данных, выходных форм, печатных макетов и ТСНБ (база данных, содержащая территориальные сметные нормативы. ТСНБ является производением, производным от ФСНБ (федеральная эталонная сметно-нормативная база ценообразования в строительстве, правообладателем которой является НО «НАСИ» (свидетельство о государственной регистрации базы данных № 2013621288 от 01.10.2013) и является результатом интеллектуальной деятельности, а также по предоставлению доступа к функционалу соответствующего программного продукта, позволяющему производить обработку эталонной базы данных.

20.05.2015 г. КОГБУ «РЦЦС» был заключен лицензионный договор № 19/ТСНБ от 20.05.2015 г. с ООО «ИНАС+». Предметом указанного договора является поставка программного комплекса «РИК» в части подсистем «Редактор нормативных баз» и иных программ, предназначенных для создания на основе и с использованием ФСНБ проектов территориальных сметных нормативов, в том числе в форме ТСНБ (п. 2.1 Договора). Правообладателем программного комплекса является ООО «ИНАС+». По настоящему договору предоставляется лицензия на использование ФСНБ (база данных «Федеральная сметно-нормативная база ценообразования в строительстве ФСНБ-2001») и Дополнение к ФСНБ, правообладателем которой является НО «НАСИ».

Кроме того, 20.05.2015 г. КОГБУ «РЦЦС» был заключен лицензионный договор № 20/ТСНБ от 20.05.2015 г. с ООО «ИНАС+». Предметом указанного договора является формирование актуализированной ТСНБ Заказчика, являющейся производной от ФСНБ с включением в текущую ТСНБ данных из предыдущих редакций ТСНБ Заказчика, с использованием Программного комплекса «РИК». При этом, согласно п. 2.5 Договора исключительные права на любые созданные Заказчиком и Исполнителем в рамках настоящего договора ТСНБ, являющейся производной ФСНБ, как результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, базы данных, извлечения из баз данных в электронной или печатной форме и пр., будут принадлежать правообладателю ФСНБ, т.е. НО «НАСИ».

Таким образом, территориальные сметные нормативы (изменения к ним) разрабатывались не в соответствии с государственными сметными нормативами, а на основе эталонной базы ФСНБ-2001, содержащей государственные сметные нормативы, исключительные права на которую принадлежат НО «НАСИ».

Согласно вышеуказанным договорам КОГБУ «РЦЦС» для разработки территориальных сметных нормативов использует базу данных НО «НАСИ», содержащую государственные сметные нормативы, а не сами государственные сметные нормативы, утвержденные Минстроем России (ч.1 «термины и определения» лицензионного договора № 19/ТСНБ от 20.05.2015 г.). Вследствие этого совладельцем исключительных прав на территориальную сметно-нормативную базу Кировской области (территориальные сметные нормативы) наряду с КОГБУ «РЦЦС» фактически становится НО «НАСИ». Дальнейшее

распространение территориальных сметных нормативов Кировской области должно будет осуществляться по согласованию с НО «НАСИ», что влечет за собой ограничение возможности свободного использования данной информации третьими лицами и, как следствие, ограничение конкуренции на рынках компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации (п. 3.3.2. лицензионного договора № 19/ТСНБ от 20.05.2015 г. и п. 3.3.5 лицензионного договора № 20/ТСНБ от 20.05.2015 г.).

Закрепление исключительных прав за НО «НАСИ», КОГБУ «РЦЦС» и ООО «ИНАС+» на базы данных дает указанным хозяйствующим субъектам конкурентные преимущества, выраженные в наличии наиболее полного количества баз данных, содержащих сметные нормативы, в приоритетном порядке, а также предоставления их в унифицированном формате.

Территориальные сметные нормативы, индексы и средние сметные цены Кировской области, в соответствии с которыми должна составляться сметная документация на объекты строительства, являются интеллектуальной собственностью НО «НАСИ» и КОГБУ «РЦЦС», что влечет за собой ограничение возможности свободного использования данной информации третьими лицами (только по согласованию с НО «НАСИ», как с правообладателем) и как следствие, ограничение конкуренции на рынках компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации.

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.

Отделом ценообразования КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» в соответствии с Уставом и положением о Министерстве строительства и ЖКХ Кировской области (п. 3.4.12 Положения) осуществляется разработка территориальной сметно-нормативной базы для Кировской области, а также расчет индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен на территории Кировской области. Территориальные

сметные нормативы Кировской области утверждаются постановлением Правительства Кировской области. Утвержденные территориальные сметные нормативы Кировской области внесенные в федеральный реестр сметных нормативов являются официальной информацией о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления и служат для определения сметной стоимости строительства на объектах, финансируемых за счет бюджетных средств Российской Федерации и Кировской области. При этом, в соответствии с п.1 ст. 4 Федерального закона от 09.02.2009 N 8-ФЗ (ред. от 09.03.2016) "Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления" доступ к информации о деятельности государственных органов, к которой в данном случае можно отнести информацию о территориальных сметных нормативах, не должен быть ограничен.

В соответствии с п.п. «а», «б», «в» ч.1 Приказа Минэкономразвития России от 16.11.2009 N 470 "О Требованиях к технологическим, программным и лингвистическим средствам обеспечения пользования официальными сайтами федеральных органов исполнительной власти», размещение информации на официальных сайтах государственных органов осуществляется с целью обеспечения доступности данной информации для пользователей для последующего получения, ознакомления и использования. Информация должна быть доступна пользователям без установки платного программного обеспечения. Информация не должна быть зашифрована или защищена от доступа иными средствами, не позволяющими ознакомление.

Пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия органов государственной власти субъектов Российской Федерации, путем ограничения доступа на товарный рынок. Запрещаются соглашения между органами государственной власти субъектов Российской Федерации с 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.

КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», НО «НАСИ», ООО «ИНАС+» заключили антиконкурентное соглашение, которое приводит к ограничению доступа к территориальным сметным нормативам, что влечет за собой ограничение возможности свободного использования данной информации третьими лицами и, как следствие ведет к ограничению конкуренции на рынках компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации в территориальных границах Кировской области и содержит признаки нарушения, предусмотренного п.4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Кировского УФАС России от 14.07.2016 №___ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», НО «НАСИ», ООО «ИНАС+» п.4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 5/05-16 к рассмотрению **на 23 августа 2016 г. в 09 часов 00 минут** по адресу: г. Киров, ул. К.Либкнехта, 55, вход со двора, каб. 5.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 5/05-16 в качестве ответчика: Кировское областное государственное автономное учреждение «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (— | | —).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 5/05-16 в качестве ответчика: некоммерческую организацию «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (— | | —).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 5/05-16 в качестве ответчика: ООО «ИНАС+» (— | | —).

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 5/05-16 в качестве заинтересованного лица: ООО «Компания ИнфоСтрой» (— | | —).

6. Ответчику по делу КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» представить в Кировское УФАС России в срок до 30.07.2016 г. следующие документы и информацию:

- пояснения по делу;

- копию договора публичной оферты, заключенного между КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (бывшее КОГБУ «РЦЦС») и НО «НАСИ», согласно акта сдачи-приемки оказанных услуг по договору - публичной оферты, от 03.02.2014 г. № 9;

- информацию о том, являются ли на данный момент территориальные сметные нормативы, утвержденные постановлением Правительства Кировской области от 26.07.2010 № 60/350», общедоступными, с какого времени, указать ответственное должностное лицо за их размещение;

- копии иных договоров, заключенных между КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (бывшее КОГБУ «РЦЦС») и НО «НАСИ», ООО «ИНАС+», предметом которых были территориальные сметные нормативы Кировской области.

- иные документы, которые, по их мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

7. Ответчику по делу некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» представить в Кировское УФАС России в срок до 30.07.2016 г. следующие документы и

информацию:

- пояснения по делу;
- копии договоров, заключенных с Кировским областным государственным автономным учреждением «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (бывшее КОГБУ «РЦЦС»), а также с ООО «ИНАС+»;
- копию формы № 2 «Отчет о прибылях и убытках» - приложение к бухгалтерскому ба-лансу за 2015 год с отметкой налогового органа либо копию налоговой декларации с отметкой налогового органа;
- надлежащим образом заверенную справку (за подписью руководителя и главного бух-галтера, заверенных печатью ассоциации) об объемах выручки НО «НАСИ» от выполнения работ по предоставлению доступа к эталонной базе данных или отдельным базам данных, других работ, связанных со сметным регулированием на территории Кировской области за 2015 год.

8. Ответчику по делу общества с ограниченной ответственностью «ИНАС+» представить в Кировское УФАС России в срок до 30.07.2016 г. следующие документы и информацию:

- пояснения по делу;
- копии сублицензионных договоров, заключенных с некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» и (или) ООО «Госнорматив»;
- копии договоров, заключенных с Кировским областным государственным автономным учреждением «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (бывшее КОГБУ «РЦЦС»);
- копию формы № 2 «Отчет о прибылях и убытках» - приложение к бухгалтерскому ба-лансу за 2015 год с отметкой налогового органа либо копию налоговой декларации с отметкой налогового органа;
- надлежащим образом заверенную справку (за подписью руководителя и главного бух-галтера, заверенных печатью Общества) об объемах выручки ООО «ИНАС+» от выполнения работ по поставкам программного комплекса «РИК», а также формированием актуализирован-ной ТСНБ, являющейся производной от ФСНБ с включением в текущую ТСНБ данных из предыдущих редакций ТСНБ на территории Кировской области за 2015 год.

9. Заинтересованному лицу по делу ООО «Компания ИнфоСтрой» представить в Кировское УФАС России в срок до 30.07.2016 г. следующие документы и информацию:

- пояснения по делу;
- информацию о том, является ли информация (сметные нормативы, индексы изменения сметной стоимости, средние сметные цены, используемые для составления сметной документации за счет средств федерального бюджета и

бюджета субъекта РФ), размещенная в настоящий момент на сайте Кировского областного государственного автономного учреждения «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» достаточной для самостоятельного использования в составе компьютерных программ по созданию строительно-сметной документации.

Напоминаем, что в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3 и 4 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган заведомо ложных сведений (информации) – влечет наступление административной ответственности.

Все документы должны быть заверены надлежащим образом.

4. Явка представителя КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», общества с ограниченной ответственностью «ИНАС+», в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», обязательна. В случае невозможности явки заявить ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей.

Председатель Комиссии

<...>