

РЕШЕНИЕ

по делу № 5/05-16

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 27 января 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 07 февраля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – <...> – руководителя управления, Членов Комиссии – <...> – заместителя руководителя управления-начальника отдела контроля закупок, <...> – начальника отдела контроля органов власти, <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 5/05-16 по признакам нарушения Кировским областным государственным автономным учреждением «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «ИНАС+» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, 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 рынке разработки компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации в территориальных границах Кировской области,

в присутствии представителей ответчика – КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» <...> по доверенности от 10.01.2017 г., <...> по доверенности от 10.01.2017 г.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Кировское УФАС России) поступило поручение ФАС России о проведении проверки по фактам ограничения доступа к территориальным сметным нормативам, индексам изменения сметной стоимости, средним сметным ценам Кировской области, и рассмотреть вопрос о возбуждении дела по признакам нарушения статьи 11, статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В ходе проведенной проверки было выявлено нарушение антимонопольного законодательства, которое выразилось в следующем.

14.07.2014 г. некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее – НО «НАСИ») и ООО «ИНАС+» был заключен лицензионный договор № 147/14 от 14.07.2014 г., по которому Лицензиар (НО «НАСИ») предоставляет Лицензиату (ООО «ИНАС+») простую (неисключительную) лицензию на использование ФСНБ следующими способами: использование ФСНБ с целью подготовки данных для формирования ТСНБ по регионам, а также переработка (модификация) ФСНБ путем перевода в формат Программного продукта с целью подготовки данных для формирования ТСНБ и формированию производных от ФСНБ произведений, по регионам.

31.03.2015 г. НО «НАСИ» и Кировским областным государственным бюджетным учреждением «Региональный центр ценообразования в строительстве» (далее – КОГБУ «РЦЦС») составлен акт сдачи-приемки оказанных услуг по Договору-публичной оферте, 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 (базы данных, содержащей территориальные сметные нормативы), а также по предоставлению доступа к функционалу соответствующего программного продукта, позволяющему производить обработку Эталонной базы данных. 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.

20.05.2015 г. КОГБУ «РЦЦС» был заключен лицензионный договор № 19/ТСНБ 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 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 – НО «НАСИ».

Вместе с тем, по итогам проверки 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 установлено, что на сайте Правительства Кировской области информация отсутствует.

По состоянию на 08.04.2016 г. информация, представленная на сайте КОГБУ «РЦЦС», находилась в формате Adobe PDF в так называемой «закрытой» форме, исключающей возможность копирования сведений. По состоянию на 22.05.2016 г. 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», которая не функционировала.

Индексы изменения сметной стоимости, средние сметные цены на официальном сайте не опубликованы.

Учитывая тот факт, что в действиях КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», НО «НАСИ», ООО «ИНАС+», содержались признаки нарушения п. 4 ст. 16 Федерального закона «О защите конкуренции», приказом руководителя управления от 14.07.2016 № 22 в отношении указанных лиц было возбуждено производство по делу № 5/05-16.

Определением от 14.07.2016 г. рассмотрение дела № 5/05-16 назначено на 23.08.2016 года.

На заседании Комиссии ответчик по делу – КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» пояснил, что в 2015 г. с НО «НАСИ» был заключен договор-публичная оферта, утв. приказом Исполнительного директора НО «НАСИ» от 03.02.2014 № 9, опубликованный на сайте НО «НАСИ» www.ascsi.ru. По указанному договору был предоставлен доступ для входа в систему «Банк данных сметных нормативов». Формирование базы ТСН с использованием данного функционала не производилось. В 2015 году заключены договоры на поставку программного обеспечения и оказание услуг по актуализации сметной нормативной базы с ООО «ИНАС+». Территориальные сметные нормативы, актуализированные с использованием ПК «РИК» в настоящее время не утверждены. На момент рассмотрения дела действующие сметные нормативы размещены на сайте КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» в формате PDF (с возможностью сохранения на технических средствах пользователей и допускающим после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста средствами соответствующей программы). Поскольку процесс составления сметной документации на объекты капитального строительства в настоящее время является автоматизированным, разработчики сметных программ предоставляют своим клиентам сметные нормативы в составе программ на платной основе. Индексы изменения сметной стоимости, средние сметные цены на строительные материалы, изделия и конструкции на территории Кировской области до 01.01.2016 г. разрабатывались КОГБУ «РЦЦС» в рамках государственного задания, утверждаемого Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Кировской области. Данным государственным заданием (индексы и средние сметные цены) в виде сборников предоставлялись: 1) в печатном виде Министерству строительства и ЖКХ Кировской области, Министерству финансов Кировской области, Региональной службе по тарифам; 2) 16 органам исполнительной власти Кировской области и 45 администрациям муниципальных

районов и городских округов по стоимости размножения и рассылки; 3) остальные потребители услуг приобретали информацию на платной основе. С 01.01.2016 г. финансирование разработки индексов и текущих сметных цен не осуществляется, поэтому вся информация предоставляется на платной основе.

Ответчик по делу – НО «НАСИ», надлежащим образом извещенный о дате, месте и времени рассмотрения дела № 5/05-16, на заседание комиссии явку представителя не обеспечил, направил письменные пояснения (вх. № 4779 от 03.08.2016), в которых сообщает, что наличие исключительных прав на базу данных, которая распространяется в составе специальных программных комплексов, позволяющих осуществлять расчеты в автоматическом режиме, не свидетельствует о наличии прав НО «НАСИ» на материалы (сметные нормативы), входящие в состав базы данных, и невозможность использования данных материалов другими лицами. Ограничения к ознакомлению и использованию документов в формате PDF, в котором размещены территориальные сметные нормативы на сайте учреждения, отсутствуют. Требования положений Федерального закона от 09.02.2009 г. «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» в части доступности информации (ст. 4), её защищенности (ст. 10) соблюдены. В целях оказания методологического содействия, сокращения трудозатрат НО «НАСИ» был обеспечен доступ для КОГБУ «РЦЦС» к электронной базе данных, содержащих государственные сметные нормативы в удобном для разработчика формате, правообладателем которой является НО «НАСИ», посредством заключения договора на условиях публичной оферты от 03.02.2014, акцептированной КОГБУ «РЦЦС» в соответствии с заявкой от 17.06.2014 г. Договор публичной оферты со стороны КОГБУ «РЦЦС» в части создания базы данных исполнен не был, в связи с чем НО «НАСИ» пользуется собственной базой данных, содержащей территориальные сметные нормативы Кировской области, которая и распространяется НО «НАСИ» как результат интеллектуальной деятельности в соответствии с действующим законодательством и на конкурентных условиях. НО «НАСИ» с ООО «ИНАС+» был заключен лицензионный договор № 147/14 от 14.07.2014 г. с целью разработки баз данных, содержащих территориальные сметные нормативы. В связи с уклонением ООО «ИНАС+» от предоставления отчетов по исполнению указанного договора возможность представить сведения об использовании Обществом предоставленной ему лицензии отсутствует. Договор публичной оферты прекращен приказом от 31.10.2015 г. № 21. НО «НАСИ» не участвует каким-либо образом в дальнейшем утверждении территориальных сметных нормативов, внесении их в Федеральный реестр сметных нормативов, размещении на сайтах государственных органов и в иных источниках. Неисполнение обязанности по опубликованию нормативов уполномоченными субъектами, если такие действия (бездействие) могли привести к ограничению конкуренции, следует квалифицировать по ст. 15 Закона о защите конкуренции. Последствия ненадлежащего опубликования государственным органом сметных нормативов не могут рассматриваться исключительно в силу наличия у НО «НАСИ» исключительных прав на базу данных территориальных сметных нормативов. Наличие составного произведения (базы данных) не препятствует использованию в любой форме и любым способом материала, составляющего его содержание, в том числе путем создания иных баз данных. Конкурентные преимущества у НО «НАСИ» в силу обладания исключительными правами на базы данных отсутствуют. Считает, что нарушение антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях НО «НАСИ» отсутствует.

08.08.2016 г. в Кировское УФАС России поступило письменное ходатайство НО «НАСИ» о приостановлении производства по делу № 5/05-16 в силу нахождения в производстве Арбитражного суда г. Москвы дела № А40-219564/2015 о признании незаконным решения ФАС России по делу № 1-16-179/00-22-14 от 31.08.2015 г. по заявлениям НО «НАСИ», ООО «Госнорматив», ООО «Госстройсмета», Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации, Федерального автономного учреждения «Федеральный центр ценообразования в строительстве», ООО «Стройинформиздат».

Ответчик – ООО «ИНАС+», а также заинтересованное лицо – ООО «Компания ИнфоСтрой», надлежащим образом извещенные о дате, месте и времени рассмотрения дела № 5/05-16, явку представителей на заседание комиссии не обеспечили, письменные пояснения, запрашиваемые определением от 14.07.2016 г. сведения, ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие не направляли.

Ознакомившись с поступившим ходатайством НО «НАСИ», а также установив отсутствие некоторых сведений, запрашиваемых определением от 14.07.2016 г., Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела. Рассмотрение дела № 5/05-16 назначено на 28.09.2016 г.

26.09.2016 г. в Кировское УФАС России поступило письменное ходатайство НО «НАСИ» о рассмотрении дела № 5/05-15 в отсутствие представителя. Остальные лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные о дате, месте и времени рассмотрения дела № 5/05-16, на заседание комиссии явку представителей не обеспечили, письменные ходатайства и пояснения не направляли.

Комиссия, ознакомившись с имеющимися документами, решила, что для объективного и всестороннего рассмотрения дела необходимо получить дополнительные сведения, а также обеспечить явку участников дела, в связи с чем определением от 28.09.2016 г. рассмотрение дела № 5/05-16 было отложено на 17.10.2016 г.

На заседании комиссии 17.10.2016 г. лица, участвующие в деле, явку представителей не обеспечили, письменных ходатайств не направляли. Запрашиваемые сведения со стороны ООО «ИНАС+», ООО «Компания ИнфоСтрой» не представлены. Установлено, что в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление участников дела. На основании чего Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела. Определением от 17.10.2016 г. срок рассмотрения дела № 5/05-16 продлен до 14.01.2017 г. Рассмотрение дела № 5/05-16 назначено на 23.11.2016 г.

На заседании комиссии 23.11.2016 г. лица, участвующие в деле, явку представителей не обеспечили, письменных ходатайств не направляли. Запрашиваемые сведения со стороны ООО «ИНАС+», ООО «Компания ИнфоСтрой» не представлены. Комиссия, ознакомившись с имеющимися документами, решила, что для объективного и всестороннего рассмотрения дела необходимо получить дополнительные сведения, а также обеспечить явку участников дела, в связи с чем рассмотрение дела № 5/05-16 было отложено на 16.12.2016 г.

На заседании комиссии 16.12.2016 г. представитель ответчика – КОГАУ

«Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» поддержал изложенные ранее доводы.

Комиссия Кировского УФАС России, ознакомившись с материалами дела, приходит к выводу о достаточности доказательств для вынесения решения по делу № 5/05-16. Рассмотрение дела № 5/05-16 отложено на 30.12.2016 г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Копии заключения об обстоятельствах дела № 5/05-16 направлены лицам, участвующим в деле, 26.12.2016 г. Подтверждение направления заключения в материалах дела имеется.

В соответствии с ч. 5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

27.12.2016 г. в Кировское УФАС России поступило ходатайство НО «НАСИ» об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью подготовки правовой позиции относительно обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Со стороны ответчиков – КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», ООО «ИНАС+» письменные пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не поступали.

В связи с поступившим ходатайством НО «НАСИ» Комиссия Кировского УФАС посчитала возможным отложить рассмотрение дела № 5/05-16. Определением от 30.12.2016 г. срок рассмотрения дела № 5/05-16 продлен до 14.02.2017 г. Рассмотрение дела назначено на 20.01.2017 г.

НО «НАСИ» явку представителя на заседание комиссии не обеспечила, по обстоятельствам дела направила письменные пояснения (вх. № 344 от 19.01.2017), в которых в полном объеме поддерживает ранее изложенные доводы.

На заседании комиссии 20.01.2017 г. представители КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» пояснили, что с заключением об обстоятельствах дела в свой адрес не получали, потому не имеют возможности выразить свою позицию относительно выводов, содержащихся в заключении об обстоятельствах дела.

Объявлен перерыв в рассмотрении дела № 5/05-16. Рассмотрение дела назначено на 27.01.2017 г.

Со стороны ответчика – КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» поступили письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела, в которых учреждение сообщает, что территориальные сметные нормативы Кировской области размещены в полном объеме, с возможностью копирования и поиска по тексту. Формат файла PDF, в котором размещаются данные территориальных сметных нормативов,

соответствует требованиям законодательства. Доступ к данным не ограничен. Сайт учреждения не является единственным источником указанных данных, поскольку ТСН размещены также на сайте Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ (<http://www.minstroyrf.ru/trades/view.territorial.php>), ссылка на который содержится в Федеральном реестре сметных нормативов. Ответчиком в адрес разработчика сметной программы ООО «Центр по разработке и внедрению информационных технологий «ГРАНД» был направлен запрос с просьбой предоставить сведения о достаточности или недостаточности информации о ТСН на сайте учреждения. В письме от 24.01.2017 г. № 2 Общество сообщило о пригодности использования размещенных данных, в том числе для преобразования в формат сметных программ. Договорные отношения, возникшие на основании публичной оферты от 03.02.2014 г., утв. приказом исполнительного директора НО «НАСИ» от 03.02.2014 г. № 9, в настоящее время прекращены. На момент расторжения договора итоговая база данных не была создана, исключительное право КОГБУ «РЦЦС» на базу данных не зарегистрировано. Проекты ТСН, сформированные по результатам заключения лицензионных договоров с ООО «ИНАС+», Минстроем России не согласованы, не включены в Федеральный реестр сметных нормативов, в силу чего не являются официальными документами. В настоящее время учреждением не заключены договоры с разработчиками, дилерами и другими заинтересованными лицами на поставку ТСН, включенных в федеральный реестр сметных нормативов, в виде электронных баз.

На заседании комиссии 27.01.2017 г. представители КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» поддержали изложенные в письменных пояснениях доводы.

НО «НАСИ», ООО «ИНАС+», ООО «Компания ИнфоСтрой», надлежащим образом извещенные о дате, месте и времени рассмотрения дела № 5/05-16, явку представителей на заседание комиссии не обеспечили, письменные ходатайства не направляли.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения представителей ответчика, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 4 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) законодательство о градостроительной деятельности регулирует отношения по территориальному планированию, градостроительному зонированию, планировке территории, архитектурно-строительному проектированию, отношения по строительству объектов капитального строительства, их реконструкции, капитальному ремонту, а также по эксплуатации зданий, сооружений (далее – градостроительные отношения).

В соответствии с пунктом 1 статьи 48 ГрК РФ архитектурно-строительное проектирование осуществляется путем подготовки проектной документации применительно к объектам капитального строительства и их частям, строящимся, реконструируемым в границах принадлежащего застройщику или иному правообладателю земельного участка, а также отдельных разделов проектной документации при проведении капитального ремонта объектов капитального строительства в соответствии с пунктом 12.2 статьи 48 ГрК РФ.

Согласно пункту 13 статьи 48 ГрК РФ состав и требования к содержанию разделов проектной документации применительно к различным видам объектов капитального строительства, в том числе к линейным объектам, состав и требования к содержанию разделов проектной документации применительно к отдельным этапам строительства, реконструкции объектов капитального строительства, состав и требования к содержанию разделов проектной документации при проведении капитального ремонта объектов капитального строительства, а также состав и требования к содержанию разделов проектной документации, представляемой на экспертизу проектной документации и в органы государственного строительного надзора, устанавливаются Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 16.02.2008 № 87 было утверждено Положение о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию (далее – Положение № 87).

В соответствии с п. 11 ч. 12 ст. 48 ГрК РФ в состав проектной документации объектов капитального строительства, за исключением проектной документации линейных объектов, включается наряду с другими следующий раздел: смета на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемых за счет средств соответствующих бюджетов.

Согласно абз. 2 п. 7 Положения № 87, раздел 11 проектной документации «Смета на строительство объектов капитального строительства» разрабатываются в полном объеме для объектов капитального строительства, финансируемых полностью или частично за счет средств соответствующих бюджетов.

В соответствии с абз. 2 п. 30 указанного положения 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, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется за счет средств федерального бюджета.

Территориальные сметные нормативы, подлежащие включению в Федеральный реестр сметных нормативов, разрабатываются в особом порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В настоящее время рассматриваемая процедура регламентируется Порядком разработки сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета, утв. Приказом Госстроя от 04.12.2012 № 75/ГС (далее – Порядок разработки нормативов).

В соответствии с абз. 3 п. 2 Порядка разработки сметных нормативов территориальные сметные нормативы предназначены для определения сметной стоимости строительства объектов капитального строительства в отдельном субъекте Российской Федерации, учитывающие региональные условия

выполнения работ.

В соответствии с п. 3 Порядка разработки сметных нормативов разработка проектов сметных нормативов осуществляется в соответствии с действующими нормативными и методическими документами, внесенными 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).

Согласно п. 4 Порядка разработки сметных нормативов разработанные проекты сметных нормативов представляются в Федеральное агентство по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству (Госстрой) федеральными органами исполнительной власти, высшими исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, юридическими и физическими лицами (заявители).

По итогам проверки (экспертизы) проектов территориальных сметных нормативов оформляется экспертное заключение (положительное, отрицательное) (п.п. 19-21 Порядка разработки нормативов).

В случае оформления положительного экспертного заключения, уполномоченный федеральный орган исполнительной власти вносит территориальные сметные нормативы в Федеральный реестр сметных нормативов (п. 20 Порядка разработки нормативов); в случае оформления отрицательного экспертного заключения – направляет заявителю уведомление об отказе во внесении нормативов в Федеральный реестр сметных нормативов (п. 21 Порядка разработки нормативов).

Территориальные сметные нормативы (ТСН) и изменения, действующие на территории Кировской области, 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).

С указанного времени проекты сметных нормативов, изменения к ним, по которым были даны отрицательные заключения (не включены в Федеральный реестр сметных нормативов), направлялись Правительством Кировской области:

-письмом от 26.10.2015 № 9960-02-06;

-письмом от 22.12.2015 № 12005-02-06.

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 КОГБУ «РЦЦС» прекращена путем реорганизации в форме присоединения к Кировскому областному государственному автономному учреждению «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (далее – КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве»). Правопреемником 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.

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

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 по состоянию на 30.05.2016): <http://build.kirovreg.ru/activities/building/>) обнаружена ссылка на сайт КОГБУ «РЦЦС», которая по состоянию на 22.05.2016 г. не функционировала.

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. НО «НАСИ» (Ассоциация) и КОГБУ «РЦЦС» (Пользователь) составлен акт сдачи-приемки оказанных услуг по Договору-публичной оферте, утв. приказом Исполнительного директора Ассоциации от 03.02.2014 г. № 9.

Предметом заключенного договора является оказание Ассоциацией Пользователю следующих услуг (п. 3.1):

-предоставление 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);

-предоставление доступа к функционалу программного продукта, позволяющему производить привязку Эталонной базы данных к расчету Итоговой базы данных в соответствии с региональными особенностями ценообразования, создавать заявки на добавление новых нормативов или их корректировку, импортировать информацию посредством электронного формата, формировать Выходные формы, Печатные макеты и ТСНБ.

Раздел 2 Оферты устанавливает используемые термины и определения.

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), представляет собой территориальную или отраслевую сметно-нормативную базу, являющуюся формой предоставления Итоговой базы данных, выпускаемая и/или утверждаемая в соответствии с действующими методическими документами и государственными (национальными) сметными нормативами.

Итоговая база данных – база данных для ЭВМ, созданная (актуализированная) по Договору на основе Эталонной базы данных посредством перевода и модификации в целях формирования ТСНБ в полном соответствии с действующими методическими документами, государственными (национальными) сметными нормативами и содержащая территориальные сметные нормативы и/или территориальные информационно-справочные базы данных по ценообразованию.

Выходная форма – форма представления Итоговой базы данных в виде созданной в форме электронных макетов сборников ТСНБ, имеющих целевым назначением

использование в составе и под управлением программ для ЭВМ, предназначенных для автоматизации процессов составления и/или проверки сметной документации в строительстве.

Печатный макет – форма представления Итоговой базы данных в виде оригинал-макетов в целях последующего их использования для опубликования на бумажных носителях в качестве печатного издания (сборника).

В соответствии с п. 6.4 Оферты самостоятельное извлечение, воспроизведение, распространение, распечатка (придание формы печатного издания), тиражирование Эталонной базы данных и/или Итоговой базы данных или передача (в целом или частично) Эталонной базы данных или содержащейся в них информации третьим лицам не допускаются, иначе как на условиях, оговоренных в разделе 5 «Использование и распоряжение базами данных» настоящего Договора.

Абзац 2 пункта 5.2 Оферты предусматривает, что Ассоциация по запросу Пользователя оказывает ему содействие в регистрации Итоговой базы данных и/или ТСНБ и включении Итоговой базы данных и/или ТСНБ в Реестр нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в сфере градостроительной деятельности, действующих на территории Российской Федерации, путем направления запросов, пояснений, получения ответов о ходе рассмотрения вопроса регистрации, проведения консультаций и предварительной автоматизированной экспертизы Итоговой базы данных и/или ТСНБ.

На момент составления указанного акта сдачи-приемки между НО «НАСИ» (Лицензиар) и ООО «ИНАС+» (Лицензиат) был заключен лицензионный договор № 147/14 от 14.07.2014 г., по которому Лицензиар предоставляет Лицензиату простую (неисключительную) лицензию на использование ФСНБ следующими способами: использование ФСНБ с целью подготовки данных для формирования ТСНБ по регионам, а также переработка (модификация) ФСНБ путем перевода в формат Программного продукта с целью подготовки данных для формирования ТСНБ и формированию производных от ФСНБ произведений, по регионам.

В соответствии с п. 2.5 Договора исключительные права на любые созданные Лицензиатом с использованием ФСНБ результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, базы данных, извлечения из баз данных в электронной или печатной форме и пр., будут принадлежать Лицензиару.

Передача части содержащейся в ФСНБ информации третьим лицам допускается исключительно в рамках осуществления Лицензиатом своих обязательств перед Пользователями по подготовке данных для формирования ТСНБ, возникших на основании заключенных между ними отдельных договоров или соглашений, в форме производных от ФСНБ произведений (п. 2.2 Договора). В иных случаях извлечение, воспроизведение, распространение, распечатка (придание формы печатного издания), тиражирование ФСНБ не допускается (п. 2.4 Договора).

В соответствии с п. 3.2.4 Договора Лицензиат обязан незамедлительно уведомлять Лицензиара о создании объектов интеллектуальной деятельности на основе ФСНБ.

20.05.2015 г. КОГБУ «РЦЦС» (Заказчик) был заключен лицензионный договор № 19/ТСНБ с ООО «ИНАС+» (Исполнитель). 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».

В соответствии с п. 3.3.2 Договора Заказчик обязан не распечатывать, не тиражировать, не распространять самостоятельно, а также не передавать третьим лицам для распечатки, тиражирования и распространения в целом или частично для любого использования и переработки ТСНБ или её части.

Кроме того, 20.05.2015 г. КОГБУ «РЦЦС» был заключен лицензионный договор № 20/ТСНБ 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».

В соответствии с п. 3.3.5 Договора Заказчик обязан не распечатывать, не тиражировать, не распространять самостоятельно, а также не передавать третьим лицам для распечатки, тиражирования и распространения в целом или частично для любого использования и переработки ТСНБ или её части.

Таким образом, территориальные сметные нормативы (изменения к ним) на территории Кировской области разрабатывались 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 использовало базу данных НО «НАСИ», содержащую государственные сметные нормативы, а не сами государственные сметные нормативы, утвержденные Минстроем России.

Приказом Исполнительного директора НО «НАСИ» от 31.10.2015 г. № 21 договорные отношения, возникшие на основании договора-публичной оферты от 03.02.2014 г., утв. приказом Исполнительного директора НО «НАСИ» от 03.02.2014 г. № 9, прекращены.

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.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В силу п.п. 3 п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) базы данных как составные произведения указаны в качестве самостоятельного объекта исключительных прав.

В силу п. 2 ст. 1260 ГК РФ 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 вычислительной машины (ЭВМ).

Согласно п. 2 ст. 1260 ГК РФ база данных является одной из форм составного произведения.

Таким образом, из п. 2 ст. 1260 ГК РФ следует, что содержимым базы данных может являться совокупность любых материалов, в том числе материалов официального и нормативного характера (нормативные акты, судебные решения, сметные нормативы как результаты расчета и пр.).

В действующем законодательстве установлены два правовых режима базы данных – авторская база данных и инвестиционная база данных. При этом в отношении авторской базы данных действуют авторские права, в отношении инвестиционной – смежные права изготовителя.

В силу п. 6 ст. 1260 ГК РФ 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 ГК РФ 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.

Возникновение исключительных прав НО «НАСИ» на базы данных территориальных сметных нормативов обусловлено равным участием НО «НАСИ» в разработке соответствующих баз данных, что следует из положений договоров на разработку баз данных территориальных сметных нормативов. Наличие у НО «НАСИ» исключительных прав на базы данных территориальных сметных нормативов не нарушает прав иных хозяйствующих субъектов, не свидетельствует о получении прав на сами сметные нормативы и не означает невозможность использования

сметных нормативов. Ограничение использования базы данных территориальных сметных нормативов не влечет ограничение использования непосредственно территориальных сметных нормативов в соответствии с п. 1 ст. 1334 ГК РФ.

Из материалов дела следует, что и 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.

В ходе рассмотрения дела установлено, что на территории Кировской области имеют распространение программные продукты (сметные программы) с включенными в них территориальными сметными нормативами, разработчиками которых являются следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Компания ИнфоСтрой» (г. Санкт-Петербург), ООО «Центр по разработке и внедрению информационных технологий «Гранд» (г. Москва), ООО «ГосСтройСмета» (г. Москва), Группа компаний «Адепт» (г. Нижний Новгород), ЗАО «Визардсофт» (г. Санкт-Петербург), ГК «СтройСофт» (г. Москва).

Пояснения относительно того, что существуют различные хозяйствующие субъекты, предлагающие программные продукты с включенными ТСН по составлению сметной документации, представляют непосредственно КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (письма исх. № 01-06/173, 01-06/174 от 12.04.2016 г.), а также те организации, которые непосредственно оказывают услуги по составлению сметной документации (письмо ООО «Кировская экспертно-строительная организация» от 23.01.2017 исх. № 012, письмо Группы компаний «СтройСофт» (г. Москва) от 16.05.2016 исх. № 7715-ПМ-699, письмо ООО «Гарант» (г. Киров) от 24.01.2017 исх. № 2).

С учетом специфики состава статьи 16 Закона о защите конкуренции, установление наличия или отсутствия существования различных источников сметных нормативов имеет юридическое значение для установления наличия или отсутствия нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В качестве одного из источников сметных нормативов выступают базы данных сметных нормативов, которые находятся под управлением различных программных комплексов, принадлежащих различным хозяйствующим субъектам – участникам рынка.

В частности, в письме исх. № 7715-ПМ-699 от 16.05.2016 г. ГК «СтройСофт» сообщает, что источниками получения на территории Кировской области территориальных сметных нормативов, средних сметных цен, индексов пересчета сметной стоимости являются организации-поставщики информации, в частности ООО «Гарант», являющийся дилером (поставщиком) программного комплекса «ГРАНД-Смета» (разработчик – ООО «Центр по разработке и внедрению информационных технологий «Гранд»).

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии доступа хозяйствующих субъектов к территориальным сметным нормативам. Наличие иных источников сметных нормативов исключает преимущественное положение хозяйствующего субъекта – НО «НАСИ» как единственного обладателя сметных нормативов.

Федеральный закон от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о

деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» (далее – Закон № 8-ФЗ), регулирующий отношения, связанные с обеспечением доступа пользователей информацией, в том числе граждан, организаций и общественных объединений, к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, закрепляет основные принципы обеспечения доступа к такой информации, относя к ним, в частности, ее открытость и доступность, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (пункт 1 статьи 4 Закона № 8-ФЗ).

Статья 6 Закона № 8-ФЗ определяет способы обеспечения доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, к которым относится в том числе размещение государственными органами и органами местного самоуправления информации о своей деятельности в сети «Интернет».

Главным критерием доступности документа для ознакомления является возможность ознакомления с данным документом. В данном случае доступность документа для ознакомления неограниченного круга лиц соблюдена, формат PDF доступен для прочтения: дополнительные требования к программному обеспечению, необходимость скачивания дополнительных программных или технологических средств для открытия файла не имеются. Возможность копирования текста не оказывает влияние на процесс непосредственного ознакомления пользователя с размещенной информацией.

Формат PDF (Portable Document Format) представляет собой межплатформенный формат электронных документов, разработанный компанией Adobe Systems, и предназначен для хранения и представления графической и текстовой продукции в электронном виде.

По состоянию на 08.04.2016 г. информация по территориальным сметным нормативам, представленная ранее на сайте КОГБУ «РЦЦС» (http://kirovrcs.ru/estimated_standards), находилась в формате PDF в так называемой «закрытой» форме: присутствовала перекрывающая текст надпись «Кировская область» (акт осмотра сайта от 08.04.2016 г.).

Вместе с тем, подобные защитные надписи в большинстве случаев направлены на фиксацию информации и недопущение искажения, что не препятствует ознакомлению и прочтению текста.

В действующем законодательстве не имеется требований, устанавливающих обязанность размещения информации о деятельности 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 программные комплексы.

В соответствии со статьей 8 Закона № 8-ФЗ пользователь информацией имеет право получать достоверную информацию о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления.

Часть 3 статьи 10 Закона № 8-ФЗ устанавливает, что 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.

Размещение информации в формате PDF учитывает указанные требования законодательства.

Таким образом, факт ограничения доступа к территориальным сметным нормативам Кировской области по состоянию на 08.04.2016 г. не нашел своего подтверждения в ходе рассмотрения дела.

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 РФ 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.

Установленные в ходе рассмотрения дела обстоятельства (возникновение исключительных прав НО «НАСИ» на базу данных территориальных сметных нормативов, опубликование сметных нормативов КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» в условиях многообразия источников территориальных сметных нормативов) не имеют причинно-следственной связи, не свидетельствуют о наличии запрещенного антиконкурентного соглашения и последствий его заключения по смыслу статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела установлено, что по состоянию на 21.12.2016 г. на сайте КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» (<http://www.expertiza.kirov.ru/estimate-ratios>) сведения о территориальных сметных нормативах Кировской области размещены в следующей хронологии (в соответствии со сведениями, отражаемыми на сайте – акт осмотра сайта от 21.12.2016 г.).

Раздел «Территориальные единичные расценки на капитальный ремонт оборудования». Первая редакция ТСН размещена 05.05.2016. Изменения к ним, утвержденные в 2013 г. – 05.07.2016.

Раздел «Территориальные единичные расценки на монтаж оборудования». Общие положения и приложения размещены 05.05.2016, непосредственно нормативы в первой редакции от 2010 г. и изменения к ним от 2013 г. – 05.07.2016.

Раздел «Территориальные единичные расценки на строительные и специальные строительные работы». Общие положения размещены 05.05.2016, в остальной части – 17.05.2016, изменения от 2013 г. – 05.07.2016.

Разделы «Территориальные единичные расценки на ремонтно-строительные работы», «Территориальные сметные расценки на эксплуатацию строительных машин и автотранспортных средств». Редакция ТСН от 2010 г. размещена 05.05.2016, изменения 2013 г. – 05.07.2016 г.

Раздел «Территориальные сметные цены на материалы, изделия и конструкции,

применяемые в строительстве». [Часть 2 «Строительные конструкции и изделия»](#) размещена 22.04.2016, [Общие положения. Приложения, Часть 1 «Материалы для общестроительных работ»](#), [Часть 4 «Бетонные, железобетонные и керамические изделия. Нерудные материалы. Товарные бетоны и растворы»](#), [Часть 5 «Материалы, изделия и конструкции для монтажных и специальных строительных работ»](#) размещены 26.04.2016 г., [Часть 3 «Материалы и изделия для санитарно-технических работ»](#) размещена 05.05.2016 г., Изменения 2013 г. – 05.07.2016 г.

Таким образом, при прекращении функционирования сайта КОГБУ «РЦЦС» (www.kirovrgccs.ru), на котором ранее были размещены территориальные сметные нормативы, КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» не обеспечило единовременное размещение на сайте учреждения территориальных сметных нормативов Кировской области в полном объеме и с учетом изменений, внесенных в 2013 г.

Хозяйствующие субъекты в период с 22.04.2016 (дата размещения первой части нормативов) и по 05.07.2016 г. были лишены доступа к данным территориальных сметных нормативов Кировской области. Указанное обстоятельство подтверждается:

1) пояснениями от 25.01.2016 КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» на заключение об обстоятельствах дела (направлены скриншоты с сайта);

2) пояснениями ООО «Компания ИнфоСтрой» от 20.05.2016 г.

В частности, ООО «Компания ИнфоСтрой» в своем ответе (вх. № 3040 от 20.05.2016) указывает на отсутствие на сайте учреждения сведений об изменениях в территориальные сметные нормативы Кировской области, внесенные в Федеральный реестр сметных нормативов приказом Госстроя от 07.11.2013 № 418/ГС.

В соответствии с [частью 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).

Достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. Указанную позицию корреспондирует постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10.

Таким образом, для квалификации действий (бездействий) по части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления

неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанных норм не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Территориальные сметные нормативы являются публичной информацией, а также 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.

Таким образом, ограничение доступа к данным территориальных сметных нормативов, исключение возможности свободного использования данной информации хозяйствующими субъектами ведет к ограничению доступа на рынок разработки компьютерных сметных программ и составления проектно-сметной документации.

КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», не разместив территориальные сметные нормативы Кировской области в полном объеме в период с 22.04.2016 по 05.07.2016 г. на сайте учреждения лишила хозяйствующих субъектов возможности свободного использования территориальных сметных нормативов Кировской области, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынках разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и разработки строительной проектно-сметной документации в территориальных границах Кировской области, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

На момент рассмотрения дела данные территориальных сметных нормативов Кировской области размещены на сайте КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» в полном объеме, в связи с чем

основания для выдачи предупреждения отсутствуют.

Поводом к возбуждению дела № 5/05-17 являлся вывод о том, что КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», НО «НАСИ», ООО «ИНАС+» было заключено антиконкурентное соглашение, которое привело 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 разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и разработки строительной проектно-сметной документации в территориальных границах Кировской области.

Однако в ходе рассмотрения дела не нашли подтверждения следующие обстоятельства, являющиеся элементами доказывания по п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции: 1) ограничение доступа хозяйствующих субъектов к территориальным сметным нормативам, невозможность использования информации; 2) существование причинно-следственной связи между наличием исключительных прав НО «НАСИ», ООО «ИНАС+» и КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве» на базу данных, содержащую территориальные сметные нормативы, и ненадлежащим размещением уполномоченным учреждением в публичном доступе данных территориальных сметных нормативов.

Отсутствие указанных обстоятельств в своей совокупности не может свидетельствовать о наличии между лицами антиконкурентного соглашения, в связи с чем, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства. Кроме того, отсутствуют экономические доказательства выражения негативных последствий нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

В связи с отсутствием нарушения п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции в действиях КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», НО «НАСИ», ООО «ИНАС+», а также в связи с отсутствием на момент рассмотрения дела нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 КОГАУ «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», комиссия Кировского УФАС России принимает решение о прекращении рассмотрения дела № 5/05-16.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 15, 16, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

Производство по № 5/05-16 в отношении Кировского областного государственного автономного учреждения «Управление государственной экспертизы и ценообразования в строительстве», некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «ИНАС+» прекратить в виду неподтверждения факта нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».