

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

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления <....>; членов Комиссии – <....>, <....>, <....>, <....>, <....>, <....>.

в присутствии представителей ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий» – <....>, главного юрисконсульта-начальника группы договорной и кадровой работы (доверенность № 1-16 от 11.01.2016г.); <....>, начальника отдела ценообразования в строительстве (доверенность № 6-16 от 11.01.2016г.);

в отсутствие представителя Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (уведомлены надлежащим образом);

в отсутствие представителя ООО «Госнорматив» (сведения о надлежащем уведомлении отсутствуют);

- в присутствии представителей Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области (уведомлены надлежащим образом) – <....>, исполняющего обязанности заместителя министра, (доверенность исх. № 36/01-08-1350 от 10.09.2015г.); <....>, начальника управления правового и кадрового обеспечения (доверенность исх. № 36/01-08-1351 от 10.09.2015г.);

в отсутствие представителя Правительства Оренбургской области (уведомлено надлежащим образом, согласно отметке в виде штампа определение об отложении исх. № 19434 от 27.11.2015г. получено 03.12.2015г.);

рассмотрев дело № 06-06-04/2015 по признакам нарушения ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий» - организацией, исполняющей функции органов власти п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», ООО «Госнорматив» п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившимся в осуществлении действий, направленных на ограничение доступа на рынок по разработке и реализации строительной проектно-сметной документации, а также на рынок создания программ для ЭВМ, используемых при работе со сметными нормативами

#### УСТАНОВИЛА:

28.04.2015г. в Оренбургское УФАС России поступило Поручение ФАС России (исх. № КА/19302/2015 от 20.04.2015г.) о необходимости рассмотрения вопроса возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции НО «»НАСИ», ООО «Госнорматив», ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» при заключении соглашения, ограничивающего доступ к территориальным сметным

нормативам, индексам изменения сметной стоимости, средним сметным ценам на рынках разработки компьютерных программ по созданию строительной сметной документации и разработки строительной проектно-сметной документации.

В ходе анализа представленных документов, информации полученной по запросу, а также нормативно-правовой базы установлено следующее.

Исходя из п.2.1. Методики определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации, поручения Правительства Российской Федерации от 27.11.2003 N ВЯ-П10-14161, п. 30 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, пункту 2.2 постановления Правительства Оренбургской области №35-п от 19.01.2011 «О порядке организации и проведения проверки достоверности определения сметной стоимости при строительстве, реконструкции и (или) техническом перевооружении объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета» сметные нормативы обязательны для применения при формировании сметной документации объектов капитального строительства, финансирование которых осуществляется за счет средств государственных и муниципальных бюджетов.

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

Постановлением Правительства Оренбургской области от 15.11.2010 N 820-п

"Об утверждении сборников территориальных сметных нормативов Оренбургской области" утверждены данные сборники территориальных сметных нормативов (далее сборники ТСН). Между тем, содержимое данных сборников, т.е. непосредственно сметные нормативы не доступны для всеобщего обозрения.

При этом, данные сметные нормативы отсутствуют в общем доступе, в правовых системах «КонсультантПлюс», «Гарант», «ТехЭксперт» опубликованы только Постановления Правительства Оренбургской области, сами сметные нормативы отсутствуют; на сайте <http://rccsorenburg.ru/> сметные нормативы имеются, но с функцией ограничения печати и копирования, сохранения, прочтение данных нормативов затруднено.

Постановлением Правительства Оренбургской области № 233-п от 26.05.2009г. создано ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий» путем изменения типа существующего государственного учреждения «Государственная экспертиза проектов документов территориального планирования, проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области» (далее ГАУ).

В соответствии с п.2.4.2 Устава ГАУ вправе оказывать услуги по разработке сборников индексов и сметно-нормативных баз, разработке текущих и краткосрочных прогнозных индексов цен, представлении данных по динамике текущих и прогнозных индексов цен, ценообразование на строительную

продукцию, а также осуществлять иные виды деятельности, приносящие доход.

Между Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (далее НО «НАСИ») и ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» заключен ряд договоров в целях формирования базы данных.

Исходя из смысла договоров ТСНБ ТЕР-2001 является производным продуктом, созданным на основании эталонной базы, исключительным правом на которую обладает НО «НАСИ».

Данными договорами определяется порядок разработки сметных нормативов, перевод сметных нормативов в базы данных, порядок их распространения и тиражирования. Согласно п. 5.1 договоров ГАУ должен осуществлять изменение, дополнение и перевод ТСНБ ТЕР -2001 в программный продукт НО «НАСИ» и имеет право распространять ТСНБ ТЕР-2001 только в формате и составе программных продуктов, имеющих свидетельство ФГУ «Федеральный центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов».

Между НО «НАСИ», ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» и ООО «Госнорматив» также заключен ряд договоров, согласно которым распространение ТСНБ ТЕР-2001 ООО «Госнорматив» осуществляется только в составе программных продуктов, в отношении которых действует право воспроизведения Эталонной базы (п.4.6.4 договора).

Заключение вышеуказанных договоров между НО «НАСИ», ГАУ и ООО «Госнорматив» привело к тому, что Конечные пользователи могут использовать территориальные сметные нормативы (ТСН), индексы, дополнения только путем приобретения специального программного продукта, который позволяет осуществлять расчет стоимости строительной продукции и услуг с использованием ТСН.

При этом исходя из вышеуказанных договоров такую информацию могут представить только: НО «НАСИ», ГАУ, ООО «Госнорматив», либо лица, получившие лицензию (сублицензию) на право пользования базами данных, содержащих сметно-нормативные и информационно-справочные материалы по ценообразованию за определенное лицензионное вознаграждение.

Следовательно, хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность, связанную с разработкой сметной, проектно-сметной документации, не может создать собственную базу данных сметных нормативов, т.к. они отсутствуют в общем доступе, и соответственно не может создать свою программу для ЭВМ, позволяющую ему использовать сметные нормативы, т.к. должен для этого получить определенную лицензию и свидетельство (сертификат), что препятствует доступу на рынок по разработке программ для ЭВМ.

Согласно п. 4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими

субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Учитывая изложенное, в действиях ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий», Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив» усматриваются признаки нарушения п.4 ст.16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении действий, направленных на ограничение доступа на рынок по разработке и реализации строительной проектно-сметной документации, а также на рынок создания программ для ЭВМ, используемых при работе со сметными нормативами.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 110 от 11.06.2015г. возбуждено дело № 06-06-04/2015. Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (исх.№ 8345 от 11.06.2015г. рассмотрение дела № 06-06-04/2015 назначено на 23 июля 2015 г. на 14 ч. 30 мин. Определением (исх. № 11534 от 24.07.2015г.) рассмотрение дела отложено, назначено на 20.08.2015г. Определением (исх. № 13600 от 21.08.2015г.) рассмотрение дела отложено, назначено на 09.10.2015г. Определением (исх. № 17277 от 13.10.2015г.) рассмотрение дела отложено, назначено на 05.11.2015г. на 14ч.30мин. 05.11.2015г. в заседании Комиссии объявлен перерыв до 06.11.2015г. до 14ч.00мин. Определением (исх. № 18503 от 06.11.2015г.) рассмотрение дела отложено, назначено на 27.11.2015г. на 11ч.30мин. Приказом № 228 от 26.11.2015г. в состав Комиссии включена главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков информации и анализа Тарасенко А.Я. Определением (исх. № 19434 от 27.11.2015г.) рассмотрение дела отложено на 15.01.2016г. на 10ч.30мин., срок рассмотрения дела продлен до 11.03.2016г. Приказом № 05 от 13.01.2016г. председателем Комиссии назначен заместитель руководителя – И.А. Быховец.

Перед заседанием Комиссии в Оренбургское УФАС России поступило ходатайство Некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» о приостановлении производства по делу № 06-06-04/2015 до вступления в силу судебного акта по результатам судебного обжалования решения Комиссии ФАС России № 1-16-179/00-22-14 (исх. № 6/н от 01.12.2015г.).

В ходе рассмотрения дела представителя ГАУ нарушение не признали, пояснили следующее.

*Создаваемая база данных сметных нормативов является объектом авторского права. Процесс создания данной базы является достаточно трудоемким и долгим. ГАУ занимается только деятельностью по составлению индексов цен и ценообразованию с 2009г. на основании п. 2.4. Устава, сами сметные нормативы ГАУ не разрабатывает. В 2015г. иные договоры, за исключением ранее представленных в материалы дела, между ООО «Госнорматив», НО «НАСИ» не заключались. Разработка сметных нормативов осуществлялась в ранее созданном порядке: ГАУ получает доступ к эталонной базе, затем изучает текущие цены на материалы, изделия и конструкции и т.д., формирует индексы цен.*

Непосредственной разработкой сметных нормативов занимается ООО «Госнорматив», отобранный ГАУ в соответствии с ФЗ № 223 и Положением ГАУ о закупках. Созданные сметные нормативы в составе базы данных утверждаются на федеральном уровне и используются в составе программных продуктов. Все сметные нормативы имеются в общем доступе на сайте <http://rccsorenburg.ru/>. Деятельность по разработке сметных нормативов может осуществлять любое физическое или юридическое лицо. В настоящее время утверждены новые территориальные сметные нормативы, которые также размещены на сайте <http://rccsorenburg.ru/>, принадлежащем ГАУ. Каким – либо нормативно-правовым актом данные нормативы не утверждались.

Представители Министерства нарушение не признали, пояснили следующее.

ГАУ создано в соответствии с ФЗ «Об автономных учреждениях» и ГрК РФ. ГАУ не наделялось полномочиями Министерства. В Положении о министерстве указано, что оно обладает полномочиями только по организации процесса разработки проектов сметных нормативов. Следовательно, может разрешать организационные вопросы, направлять письма, проводить совещания, встречи и т.д. Министерство осуществило данные полномочия путем указания в Уставе ГАУ права на разработку сметных нормативов, т.е. таким образом, организовало процесс разработки сметных нормативов.

Заслушав представителей сторон, исследовав материалы дела, Комиссия приходит к следующему.

Согласно ч.3 ст.47 Закона о защите конкуренции комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок, определенные данным законом.

Решением ФАС России по делу № 1-16-179/00-22-14 Министерство регионального развития Российской Федерации, Федеральное агентство по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству, Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации, ФАУ «Федеральный центр по ценообразованию в строительстве и промышленности строительных материалов», ООО «Госстройсмета», некоммерческая организация «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Стройинформиздат», ООО «Госнорматив» признаны нарушившими ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с заключением соглашения, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на товарных рынках разработки и реализации компьютерных программ по созданию строительной сметной документации, разработки и реализации строительной проектно-сметной документации.

Между тем, не смотря на то, что в настоящем деле ответчиками также выступают ООО «Госнорматив», некоммерческая организация «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» Оренбургское УФАС России приходит к выводу о том, что предметом рассмотрения данных дел являются схожие правоотношения, но при этом самостоятельные.

Учитывая изложенное, заслушав пояснения представителей сторон, Комиссия пришла к выводу о необходимости получения дополнительных доказательств для

принятия решения по существу рассматриваемого дела.

В целях полного, всестороннего, объективного рассмотрения дела, на основании п.2,3 ч.1 ст.47 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. В удовлетворении ходатайства некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» о приостановлении производства по делу № 06-06-04/2015 отказать.

2. Рассмотрение дела № 06-06-04/2015 отложить.

3. Назначить рассмотрение дела № 06-06-04/2015 **на 03 февраля 2016г. на 10 ч.30 мин.** по адресу: г. Оренбург, ул. 9 Января, 64, ком. 915.

4. Правительству Оренбургской области представить в Оренбургское УФАС России в срок до «03» февраля 2016г. следующие документы и материалы:

- письменные пояснения по рассматриваемому делу;

- копию входящей корреспонденции, полученной от Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ФАУ «ФЦЦС», Министерство регионального развития Российской Федерации, Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству, Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;

- копии документов по вопросу сметного нормирования и ценообразования в строительстве, направленных в адрес ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области», ООО «Госнорматив», Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области за период с 2008г. по настоящее время;

- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

5. Министерству строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области представить в Оренбургское УФАС России в срок до «03» февраля 2016г. следующие документы и материалы:

- письменные пояснения по вопросу опубликования сметных нормативов в общем доступе (полномочия, порядок и т.д.);

- письменные пояснения по вопросу исполнения полномочий Министерством по организации разработки сметных нормативом (что представляет собой организация данного процесса, информацию о проведенной работе с 2008г. по настоящее время с приложением подтверждающих документов (переписки, поручений, протоколов совещаний и рабочих встреч) согласно Положению о министерстве строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области, утв. указом Губернатора Оренбургской области от

24.12.2012г. № 932-ук;

- копию переписки (в т.ч. электронная переписка, служебные записки, иные внутренние документы) с ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время,
- копию переписки с Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время,
- копию переписки с ФАУ «ФЦЦС» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время,
- копию переписки с Правительством Оренбургской области по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время,
- копию переписки с Министерством регионального развития РФ Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству, Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

6. ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области» представить в Оренбургское УФАС России в срок до «03» февраля 2016г. следующие документы:

- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с ООО «Госнорматив» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с ФАУ «ФЦЦС» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Правительством Оренбургской области по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве

за период с 2008г. по настоящее время;

- копии документов по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве, поступавших от Правительства Оренбургской области, Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Министерством регионального развития РФ Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству, Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки, предшествующей заключению договоров с ООО «Госнорматив», Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга»;
- информацию о движении денежных средств на лицевых счетах за 2014-2015гг.;
- копию положения о закупках, действующего в 2014-2015гг.;
- копии документов, подтверждающих принадлежность сайта <http://rccsorenburg.ru/> (либо соответствующего доменного имени сайта) ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области»;
- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

7. Некоммерческой организации «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» представить в Оренбургское УФАС России в срок до «03» февраля 2016г. следующие документы:

- письменные пояснения по рассматриваемому делу;
- копии переписки (в т.ч. электронная переписка) с ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время,
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с ООО «Госнорматив» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с ФАУ «ФЦЦС» по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;

- копию переписки (в т.ч. электронная переписка) с Правительством Оренбургской области по вопросам сметного нормирования и ценообразования в строительстве за период с 2008г. по настоящее время;
- копии учредительных документов юридического лица со всеми изменениями, приложениями и дополнениями в действующей редакции;
- копии обращений физических, юридических лиц по вопросу выдачи (приобретения) территориальных сметных нормативов, а также ответы на данные обращения;
- копию переписки по вопросам создания и распространения программного продукта для использования ТСНБ ТЕР-2001;
- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

8. ООО «Госнорматив» представить в Оренбургское УФАС России в срок до «03» февраля 2016г. следующие документы:

- письменные пояснения по вопросу осуществления деятельности, связанной с оказанием услуг по разработке сборников индексов и сметно-нормативных баз со ссылкой на конкретные действия;
- копии переписки, (в т.ч. электронная переписка, служебные записки, иные внутренние документы) с ГАУ «Государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий Оренбургской области», Некоммерческой организацией «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ФАУ «ФЦЦС», Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области, Правительством Оренбургской области, Министерством регионального развития РФ по вопросам разработки, применения, утверждения (принятия) территориальных сметных нормативов, программного продукта за 2008-2015гг., в т.ч. по вопросу разработки, согласования территориальных сметных нормативов, утвержденных в 2015г.;
- копии сублицензионных договоров (2-3) за 2011,2015г.
- перечень разработчиков, осуществляющих деятельность на территории Оренбургской области;
- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

9. Явка ответчиков по делу, заинтересованного лица, лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>