

РЕШЕНИЕ № 67-ФАС22-ОВ/08-15

Резолютивная часть решения оглашена 15 июня 2017 г.
Барнаул

г.

В полном объеме решение изготовлено «28» июня 2017 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 67-ФАС22-ОВ/08-15 по признакам нарушения КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» и НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашений (договоров) которые могут привести к ограничению доступа к территориальным сметным нормативам на рынке компьютерных сметных программ и рынке составления проектно-сметной документации,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Алтайскому краю на рассмотрении находятся материалы проверки, поступившие из ФАС России (вх. № 155504 от 14.05.2015г.) по факту заключения договоров между КАУ «Алтайский РЦЦС» и НО «НАСИ», в результате которых территориальные сметные нормативы Алтайского края, в соответствии с которыми должна составляться сметная документация на объекты строительства, финансируемые за счет средств бюджета Российской Федерации и Алтайского края, являются интеллектуальной собственностью НО «НАСИ» и КАУ «Алтайский РЦЦС» (ранее – Управления Алтайского края по строительству и архитектуре).

В ходе рассмотрения управлением ФАС по Алтайскому краю материалов, установлено, что в соответствии с пунктом 1 постановления Администрации Алтайского края от 18.04.2005 № 231 «О мерах по завершению перехода на новую сметно-нормативную базу ценообразования в строительстве» на управление Алтайского края по строительству и архитектуре была возложена обязанность проводить работу по формированию и совершенствованию территориальной сметно-нормативной базы ценообразования в строительстве, обеспечивать разработку, издание и реализацию бюллетеня «Цены в строительстве» и сборников территориальной сметно-нормативной базы на основании (в необходимых случаях) договорных отношений с юридическими и физическими лицами. Управлением Алтайского края по строительству и архитектуре получено свидетельство Роспатента № 2006620349 от 03.11.2006 об официальной регистрации базы данных «Алтайские территориальные сметные нормативы и расценки» («ТЕР Алтайского края»).

Управлением Алтайского края по строительству и архитектуре для исполнения обязанности по обеспечению разработки, издания и реализации сборников территориальной сметно-нормативной базы, был заключен договор с НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» от 01.06.2009 № СД-

36/2009. Договором установлено, что партнеры обязуются путем объединения прав на результаты интеллектуальной деятельности, иных материальных и нематериальных ресурсов, своего профессионального опыта совместно действовать без образования юридического лица с целью повышения качества и достоверности, расширения области практического применения ТСНБ ТЕР-2001

В качестве основных этапов деятельности в указанном договоре определено в том числе, следующее: перевод базы данных действующей Территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 в части ТССЦ в формат программного продукта центрального партнера (НО «НАСИ»); тиражирование и распространение ТСНБ ТЕР-2001 с целью доведения продукта до разработчиков сметных программ и конечных пользователей выполняется партнерами.

Согласно пункту 3.2 договора от 01.06.2009 № СД-36/2009 обладателем исключительного права на электронный вариант ТСНБ ТЕР-2001 являются совместно Партнеры.

Согласно пункту 5.1.6 договора региональный партнер (управление Алтайского края по строительству и архитектуре) имеет право самостоятельно и по своему усмотрению использовать ТСНБ ТЕР-2001, а именно: устанавливать цену на ТСНБ ТЕР-2001; устанавливать условия распространения ТСНБ ТЕР-2001; тиражировать ТСНБ ТЕР-2001 на электронных носителях для реализации разработчикам сметных программ и конечным пользователям.

Таким образом, до 2009 года функции по разработке территориальной сметно-нормативной базы Алтайского края исполняло управление Алтайского края по строительству и архитектуре.

В соответствии с постановлением Администрации Алтайского края от 06.02.2009 № 39 создано КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве».

27.02.2009 между управлением Алтайского края по строительству и архитектуре и КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» заключен лицензионный договор, согласно которому лицензиат (КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве») имеет право использовать базу данных «Алтайские территориальные сметные нормы и расценки» («ТЕР Алтайского края») для воспроизведения, распространения, публичного показа, публичного воспроизведения, перевода или другой переработки базы данных.

В соответствии с указом Губернатора Алтайского края от 21.10.2013 с 01.01.2014 управление Алтайского края по строительству и архитектуре, управление Алтайского края по жилищно-коммунальному хозяйству и управление Алтайского края по транспорту, дорожному хозяйству и связи реорганизованы путем слияния. Правопреемником реорганизованных органов исполнительной власти Алтайского края является Главное управление строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края.

Органом исполнительной власти Алтайского края, в полномочия которого входит разработка (организация разработки) территориальных сметных нормативов, используемых для составления сметной документации за счет средств

федерального бюджета и бюджета Алтайского края, является Главное управление строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края. Непосредственно разработка территориальных сметных нормативов, индексов изменения сметной стоимости, средних сметных цен, используемых для составления сметной документации за счет средств бюджетов, осуществляется штатом работников КАУ «Алтайский РЦЦС».

Таким образом, право пользования базой данных передано управлением Алтайского края по строительству и архитектуре КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» лицензионным договором от 27.02.2009 с момента создания учреждения. На основании данного лицензионного договора КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» взаимодействовало в рамках договора от 01.06.2009 № СД-36/2009 с НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга».

После расторжения договора от 01.06.2009 № СД-36/2009 НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» предложило КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» заключить договор (публичную оферту), также предусматривающий совместную деятельность по актуализации утвержденных территориальных сметных нормативов ТЕР-2001 с учетом вносимых изменений и дополнений в государственные нормативы, а также работу по автоматизированной проверке (экспертизе) территориальных сметных нормативов и дополнений к ним на соответствие государственным сметным нормативам.

Согласно положению о Главном управлении строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края (утв. указом губернатора Алтайского края от 21.10.2013 № 55) в рамках своих полномочий Главное управление осуществляет создание новой сметно-нормативной базы, выпуск территориальных специализированных сборников, выпуск регионального бюллетеня по ценообразованию и сметному нормированию в строительстве (пункт 2.27); обеспечивает расчет: индексов изменения стоимости строительно-монтажных работ и строительной продукции (ежеквартально), средних индексов удорожания стоимости строительства (ежеквартально), средних индексов удорожания стоимости по статьям затрат (ежеквартально), индексов восстановительной стоимости для налогообложения объектов (ежегодно) (пункт 2.29); обеспечивает опубликование в газете «Алтайская правда» бюллетеня текущих индексов удорожания цен в строительстве (пункт 2.22).

В соответствии с пп. 11 ч.12 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ в состав проектной документации объектов капитального строительства, за исключением проектной документации линейных объектов, включается раздел смета на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемых за счет средств соответствующих бюджетов.

Согласно п.7 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утв. Постановлением Правительства РФ №87 от 16.02.2008г., раздел 11 проектной документации "смета на строительство объектов капитального строительства" разрабатывается в полном объеме для объектов капитального строительства, финансируемых полностью или частично за счет средств соответствующих бюджетов.

Для составления сметной документации на объекты капитального строительства, финансируемые за счет бюджетных средств, специалисту-сметчику обязательно необходимы 3 компонента: сметные нормативы, индексы пересчета сметной стоимости, средние сметные цены (текущие цены).

Поскольку сметные нормативы, индексы пересчета сметной стоимости и средние сметные цены (текущие цены) представляют собой объёмные по содержанию документы, для автоматизации процесса составления сметной документации специалисты используют компьютерные сметные программы.

Программа представляет собой многофункциональный «калькулятор», сметные нормативы, индексы изменения сметной стоимости и средние сметные цены являются содержанием программы и входят в её состав в форме электронных баз данных.

Сметные нормативы, индексы изменения сметной стоимости и средние сметные цены являются необходимыми компонентами для доступа на товарные рынки:

- разработки и реализации электронных компьютерных программ по созданию строительной сметной документации;
- разработки и реализации строительной проектно-сметной документации.

Компьютерная сметная программа является дополнительным компонентом для доступа на товарный рынок разработки и реализации строительной проектно-сметной документации.

Индексы и текущие средние сметные цены ежеквартально разрабатываются КАУ «Алтайский РЦЦС», утверждаются заместителем начальника Главного управления строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края, начальником управления по строительству и территориальному планированию, и публикуются в печатном виде в ежеквартальном информационно-аналитическом бюллетене «Цены в строительстве».

В соответствии с пунктом 30 положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, установлено, что сметная документация на строительство объектов капитального строительства, финансируемое полностью или частично с привлечением средств федерального бюджета, составляется с применением сметных нормативов, включенных в Федеральный реестр сметных нормативов.

Согласно пункта 17 положения о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство, реконструкция, техническое перевооружение или капитальных ремонт которых финансируется с привлечением средств краевого бюджета, утвержденному приказом управления Алтайского края по строительству и архитектуре от 14.03.2012 №37, предметом проверки сметной стоимости объекта является изучение и оценка расчетов, содержащихся в сметной документации, в целях установления их соответствия сметным нормативам, включенным в Федеральный реестр сметных нормативов.

Согласно пункту 1 порядка определения сметной стоимости строительства

(реконструкции и капитального ремонта), строительство которых финансируется или планируется финансировать с привлечением средств краевого бюджета на территории Алтайского края, утвержденного приказом Главного управления от 30.03.2015 № 138, по объектам капитального строительства (реконструкции и капитального ремонта), строительство которых финансируется или планируется финансировать с привлечением средств краевого бюджета определение сметной стоимости строительства осуществляется:

ресурсным методом - с применением государственных сметных нормативов, включенных в Федеральный реестр сметных нормативов (ГЭСН) в редакции 2014 года (с изменениями и дополнениями), с использованием стоимости ресурсов в текущем уровне цен, определяемых ежеквартально КАУ «Алтайский РЦЦС» и утверждаемых Главным управлением строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края;

базисно-индексным методом:

а) на основании утвержденных и внесенных в Федеральный реестр сметных нормативов территориальных сметных нормативов Алтайского края в редакции 2014 года (с изменениями и дополнениями) с пересчетом в текущий уровень цен индексами по видам работ, утверждаемыми ежеквартально в установленном порядке и публикуемыми в сборнике «Цены в строительстве»;

б) с применением государственных сметных нормативов (ФБР) в редакции 2014 года (с изменениями и дополнениями), с последующим пересчетом в текущий уровень цен индексами по видам работ, утверждаемыми ежеквартально в установленном порядке публикуемыми в сборнике «Цены в строительстве».

В случае отсутствия в территориальных сметных нормативов необходимых расценок на отдельные виды работ и сметных цен на материалы, изделия и конструкции, их стоимость необходимо определять по федеральным единичным расценкам и сметным ценам редакции 2014 года (ФБР, ФССЦ) (с изменениями и дополнениями) с переводом в текущий уровень цен индексами, определяемыми ежеквартально КАУ «Алтайский РЦЦС» и утверждаемыми Главным управлением строительства, транспорта, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Алтайского края.

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

Сведения об индексах и текущих средних сметных ценах в сети интернет не размещаются, публикуются в газете «Алтайская правда» и сборнике «Цены в строительстве», распространяемом за плату.

Вместе с тем, согласно представленной в УФАС по Алтайскому краю информации, КАУ «Алтайский РЦЦС» были заключены следующие договоры:

- договор с НО «НАСИ» посредством акцепта публичной оферты НО «НАСИ» на

оказание услуг по предоставлению информации и созданию базы данных, размещенной в открытом доступе на интернет-сайте: <http://www.ascsi.ru>.

Предметом заключенного договора является разработка Территориальной сметно-нормативной базы Алтайского края (территориальных сметных нормативов Алтайского края), являющейся производным произведением от эталонной базы данных, исключительные права на которую принадлежат НО «НАСИ». Согласно пункту 6.2 Публичной оферты НО «НАСИ» исключительные права на итоговую базу данных (Территориальную сметно-нормативную Алтайского края) принадлежат КАУ «Алтайский РЦЦС» и НО «НАСИ» совместно.

- лицензионный договор с НО «НАСИ» и ООО «Госнорматив» от 30.09.2013 №ТГН37/2013, предусматривает, что КАУ «Алтайский РЦЦС» и НО «НАСИ», являясь правообладателями ТСНБ ТЕР-2001 (утвержденная в установленном порядке эталонная база данных территориальных сметных нормативов Алтайского края, созданная и актуализированная лицензиарами на основе эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ»), предоставляют ООО «Госнорматив» простую (неисключительную) лицензию на право её использования. ООО «Госнорматив» обязано обеспечить распространение базы данных в формате и составе программных продуктов, разработчики и распространители которых имеют должным образом оформленное право воспроизведения эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ». В случае прекращения действия права на воспроизведение эталонной базы, незамедлительно прекратить тиражирование и распространение баз данных, в составе в формате и в составе программного продукта, в отношении которого такое право прекратило свое действие (пункт 4.6.4).

КАУ «Алтайский РЦЦС» в случае самостоятельного распространения базы данных обязано соблюдать все условия по распространению, в том числе положения о распространении в формате и составе программных продуктов, разработчики и распространители которых имеют должным образом оформленное право воспроизведения эталонной базы, принадлежащей НО «НАСИ» (пункт 4.3.3).

- договор возмездного оказания услуг с ООО «Госнорматив» от 10.03.2011 № РКГН-21/2011, согласно положениям которого: ООО «Госнорматив» в соответствии с полномочиями, предоставленными ему правообладателем эталонной базы, являющимся также одним из правообладателей ТСНБ ТЕР-2001 (НО «НАСИ»), по заданию КАУ «Алтайский РЦЦС» оказывает услуги по организации и осуществлению выпуска сертификатов и ведению их реестрового учета (формирование реестра сертификатов), и предоставлению базы данных разработчикам на основании имеющихся у них с КАУ «Алтайский РЦЦС» договоров (пункт 2.1.. ТСНБ ТЕР-2001 - база данных для ЭВМ в электронном виде, содержащая утвержденные в установленном порядке территориальные сметные нормативы Алтайского края, созданная правообладателями ТСНБ ТЕР-2001 на основе эталонной базы, согласно договору от 01.06.2009 № СД-36/2009. ТСНБ ТЕР-2001 является производным произведением, неотъемлемой и основной частью которого является эталонная база. Правообладатели ТСНБ ТЕР-2001 - Управление Алтайского края по строительству и архитектуре и правообладатель эталонной базы, как обладатели исключительного права на ТСНБ ТЕР-2001 в соответствии с договором от 01.06.2009 № СД-36/2009. При этом Управление Алтайского края по строительству и архитектуре предоставило на условиях лицензионного договора о

предоставлении права использования базы данных от 27.02.2009 право использования ТСНБ ТЕР-2001, достаточное для заключения и исполнения КАУ «Алтайский РЦЦС» условий настоящего договора.

КАУ «Алтайский «РЦЦС» обязуется распространять ТСНБ ТЕР-2001 в формате и составе Программных продуктов, правообладатели и продавцы, которого имеют соответствующие права (лицензии) на воспроизведение Эталонной Базы, являющейся неотъемлемой частью ТСНБ ТЕР-2001 (пункт 3.2.2).

При выявлении случаев распространения ТСНБ ТЕР-2001 с нарушением пп.3.2.2., 3.2.3., 3.2.4., 3.2.6., 3.2.7. ООО «Госнорматив» вправе потребовать от КАУ «Алтайский РЦЦС» выплаты в пользу ООО «Госнорматив» штрафа в размере четырехсоткратной стоимости услуг по выпуску сертификатов на ТСНБ ТЕР-2001, а КАУ «Алтайский РЦЦС» обязано уплатить такой штраф в течение 5 (пяти) банковских дней с даты предъявления исполнителем требований.

- договор на оказание услуг №11/ТСНБ от 26.05.2014 с ООО «ИНАС+», согласно положениям которого ООО «ИНАС+» осуществляет формирование актуализированной ТСНБ, являющейся производной от ФСНБ с включением в текущую ТСНБ данных из предыдущих редакций ТСНБ (пункт 2.1.). ТСНБ - База данных, содержащая территориальные сметные нормативы, ТСНБ является производением, производным от ФСНБ, и является результатом интеллектуальной деятельности, созданным и/или актуализированным Сторонами на основании заключенного договора на оказание услуг по предоставлению информации и заказа на создание ТСНБ. ФСНБ - База данных «Федеральная сметно-нормативная база ценообразования в строительстве ФСНБ-2001, извлечения из которой утверждены в виде государственных сметных нормативов приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.01.2014 г. № 31/пр (в ред. приказа Минстроя России от 07.02.2014г. № 39/пр). Правообладателем ФСНБ является некоммерческая организация «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга» (свидетельство о государственной регистрации базы данных №2013621288 от 01.10.2013г.).

Исключительные права на любые созданные ООО «ИНАС+» и КАУ «Алтайский РЦЦС» 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., будет принадлежать правообладателю ФСНБ (НО «НАСИ»). В случаях, когда такие результаты интеллектуальной деятельности созданы с использованием ТСНБ или иных объектов интеллектуальной собственности (далее - исходный объект), права на которые принадлежат Заказчику совместно с третьими лицами на основании оферты и/или иных договоров и/или по иным основаниям, то права на такие результаты будут принадлежать, соответственно, правообладателю, ФСНБ, заказчику и его совладельцу исключительных прав на исходных объект (пункт 2.6.).

Статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 результате заключения вышеуказанных договоров территориальные сметные нормативы, разрабатываемые КАУ «Алтайский РЦЦС», оформлялись в качестве объекта интеллектуальной собственности — базы данных, исключительные права на которую принадлежали совместно КАУ «Алтайский РЦЦС» (ранее - Управление Алтайского края по строительству и архитектуре) и НО «НАСИ». В связи с этим официальные сметные нормативы могли распространяться только по согласованию с НО «НАСИ».

По данному факту УФАС по Алтайскому краю на основании приказа № 202 от 14.08.2015 в отношении КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» и НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 67-ФАС22-ОВ/08-15.

На заседании комиссии 07.10.2015 представитель КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» нарушение не признала и пояснила, что управлением Алтайского края по строительству и архитектуре было передано право использования территориальной сметно-нормативной базы данных учреждению с момента его создания на основании лицензионного договора о предоставлении права использования базы данных от 27.02.2009. На основании данного лицензионного договора КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» действовало в рамках договора от 01.06.2009 № СД-39/2009.

При расторжении договора от 01.06.2009 № СД-36/2009 уведомлением от 09.07.2012 № 77/АП НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» сообщило, что с целью защиты прав и интересов региональных центров с учетом положений антимонопольного законодательства и законодательства в сфере исключительных прав, предложено заключить договор (публичную оферту) предполагающий аналогичную совместную деятельность по актуализации утвержденных территориальных сметных нормативов ТЕР-2001 с учетом вносимых измерений и дополнений в государственные нормативы, а также работу по автоматизированной проверке (экспертизе) территориальных сметных нормативов и дополнений к ним на соответствие государственным сметным нормативам.

В связи с получением Государственного задания на актуализацию территориальных сметных нормативов КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» заключило с НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» лицензионные договоры от 09.07.2012 № ТГН-37/2012 и от 30.09.2013 № ТГН-37/2013 для получения доступа к государственным сметным нормативам, в соответствии с которыми приводятся территориальные сметные нормативы Алтайского края.

Хозяйствующие субъекты могут получить территориальные сметные нормативы Алтайского края, необходимые для составления сметной документации с применением программного средства, у разработчиков применяемых

программных продуктов (п. 2.1 договора от 30.09.2013 № ТГН-37/2013). Дополнительного соглашения с КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» не требуется. Кроме того территориальные сметные нормативы Алтайского края во всеми изменениями размещены на сайте КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» в сети Интернет в общем доступе.

На заседании Комиссия УФАС по Алтайскому краю установила, что от НО «НАСИ» не поступили запрашиваемые определением по делу № 67-ФАС22-ОВ/08-15 от 28.08.2015 исх. № 3611/9 документы.

Определением от 12.10.2015 № 4214/9 дело № 67-ФАС22-ОВ/08-15 было отложено в связи с необходимостью предоставления дополнительных документов.

Согласно ответу НО «НАСИ» вх. № 1512336 от 12.10.2015 и вх. № 1512759 от 20.10.2015 организация полагает, что решение по делу № 1-16-179/00-22-14 от 31.08.2015 ФАС России имеет существенное значение для рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку в указанном решении установлены обстоятельства, входящие в предмет рассмотрения в УФАС по Алтайскому краю, в связи с чем, просит отложить рассмотрение дела или приостановит его рассмотрение до вступления в силу судебного акта по результатам обжалования решения ФАС России от 30.08.2015 № 1-16-179/00-22-14.

Определением от 16.11.2015 № 4683/9 дело № 67-ФАС22-ОВ/08-15 было отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов.

От КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 67-ФАС22-ОВ/08-15 в отсутствие представителей (вх. № 1515636 от 22.12.2015).

Определением от 25.12.2015 № 5221/9 рассмотрение дела № 67-ФАС22-ОВ/08-15 было приостановлено в связи направлением ходатайства НО «НАСИ» вх. № 1514768 от 02.12.2015 и вх. № 1515155 от 11.12.2015 и обращением НО «НАСИ» в арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании незаконным решения ФАС России от 31 августа 2015 по делу № 1-16-179/00-22-14.

Определением от 16.05.2017 № 1683/9 рассмотрение дела № 67-ФАС22-ОВ/08-15 возобновлено.

На заседании комиссии 15.06.2017 представитель ответчика КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве», пояснила, что в настоящее время учреждением расторгнут договор от 30.09.2013 № ТГН-37/2013.

Изучив обстоятельства дела, Комиссия приходит к следующему выводу.

05 декабря 2016 года арбитражным судом города Москвы принято решение по делу № А40-219564/2015 по заявлению ООО «Стройинформиздат», НО «Национальная ассоциация сметного ценообразования и стоимостного инжиниринга», ООО «Госнорматив», ООО «Госстройсмета» к Федеральной антимонопольной службе России о признании незаконным решения от 31.08.2015 по делу № 1-16-179/00-22-14 в части, которым заявленное требование удовлетворено. Постановлением Девятого Арбитражного апелляционного суда от 19.04.2017

решение арбитражного суда города Москвы оставлено без изменения.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации.

В соответствии со статьей 16 Арбитражного процессуального кодекса РФ вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

В решении по делу № А40-219564/2015 суд согласился с позицией заявителей о том, что с учетом специфики состава ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установления наличия или отсутствия существования различных источников сметных нормативов имеет юридическое значение для установления наличия или отсутствия нарушения ст. 16 ФЗ о защите конкуренции, так как наличие иных источников сметных нормативов делает изначально невозможным какое-либо исключительное положение любого хозяйствующего субъекта как эксклюзивного обладателя сметных нормативов.

Для обоснования довода о существовании множества различных источников сметных нормативов заявители указали на следующие обстоятельства и представили нижеследующие доказательства.

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. Данное обстоятельство подтверждается представленным анализом сайтов разработчиков программного обеспечения, на которых указаны принадлежащие разработчикам базы данных сметных нормативов, перечнем баз данных сметных нормативов, принадлежащих ООО «Центр Г ранд».

В соответствии с отчетом «Института Общественного мнения Анкетолог» по результатам опроса специалистов сметно-строительной сферы» установлены различные используемые сметчиками источники сметных нормативов - сметные программы, печатные издания, справочные правовые системы, профессиональные негосударственные интернет-ресурсы и т.д. Основным источником сметных нормативов выступают программные комплексы, среди которых наиболее используемым выступает программный комплекс «ГРАНД-Смета».

В соответствии с ответами на адвокатские запросы различных по характеру деятельности хозяйствующих субъектов и некоммерческих организаций (ФКУ «Дороги России», ООО «Ярославский Центр ценообразования в строительстве и промышленности строительных материалов», ПАО «Транснефть», Общероссийский профессиональный союз сметчиков, ЗАО «Визардсофт», проектный Институт Центральный научно- исследовательский институт экономики и управления в строительстве, ООО «Архитектурная мастерская Е.Н. Тюковой», строительная компания ООО «Велесстрой», АО Информационная компания Кодекс, Институт по проектированию магистральных трубопроводов), сметные нормативы представлены в различных источниках; наиболее востребованным и используемым

является программный комплекс «ГРАНД-Смета».

В соответствии с ответом на адвокатский запрос Национального информационноаналитического института, составленного по итогам исследования интернета, в сети интернет в общем доступе установлено множество источников различных государственных, отраслевых, территориальных и иных нормативов, как существовавших ранее, так и существующих на момент составления ответа на адвокатский запрос.

В соответствии с анализом справочных правовых систем Гарант, Консультант и Кодекс установлено наличие сметных нормативов в указанных правовых системах.

Кроме того, наличие у НО «НАСИ» исключительных прав на базы данных сметных нормативов, в том числе на производные базы данных, предоставляет права на использование НО «НАСИ» собственными исключительными права по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, в том числе разрешать или запрещать другим лицам использование данного результата на любых условиях; предусматривать в лицензионных договорах минимальные цены отчуждения базы данных третьим лицам; ограничивать право распространения в программных комплексах, имеющих в своем составе конкурирующие базы данных и пр. условия (ст. 1229 ГК РФ). В связи с изложенным, заинтересованное лицо необоснованно полагает, что реализация заявителями соответствующих прав приводит к нарушению конкуренции. По смыслу ст. 10 Закона о защите конкуренции, ст. 1229 ГК РФ по своему характеру каждый объект интеллектуальной собственности, в том числе база данных, - это уникальный объект, не обладающий аналогами, то есть по смыслу Закона о защите конкуренции не имеющий заменителя. Исключительное право, возникающее в отношении баз данных как объектов исключительных прав, является по существу законной монополией лица на осуществление любых действий, связанных с использованием или распоряжением принадлежащей ему базой данных как объектом интеллектуальной собственности. К такой монополии не могут быть применены антимонопольные запреты, а исключительные права в силу указанных положений Закона являются допустимым Законом ограничением конкуренции. Сделанный вывод подтверждается позицией, отраженной в определении Конституционного Суда РФ от 22 апреля 2004 г. №171-О.

К тому же наличие у заявителей исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в виде базы данных не препятствует любым иным третьим лицам создавать свои базы данных и использовать их по своему усмотрению.

Комиссией УФАС по Алтайскому краю установлено, что территориальные сметные нормативы Алтайского края во всеми изменениями размещены сайте КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» в сети Интернет в общем доступе, кроме того, между КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» и НО «НАСИ» отсутствуют договорные отношения, в связи с чем, в действиях КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» и НО «НАСИ» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 67-ФАС22-ОВ/08-15 в отношении КАУ «Алтайский региональный центр ценообразования в строительстве» и НО «Национальная ассоциация строительного инжиниринга» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.