

Резолютивная часть решения оглашена 15 декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 29 декабря 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>,

в присутствии представителей:

<...>,

рассмотрев дело № 8-01/83 по признакам нарушения Министерством строительства Хабаровского края, ФАУ «ФЦЦС», НО «НАСИ» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило обращение ФАС России, из которого следует, что 05.04.2010 между Министерством строительства Хабаровского края, НО «НАСИ», ФГУ «ФЦЦС» (ФАУ «ФЦЦС») заключено трехстороннее соглашение № 49/2010 «О безвозмездном оказании услуг в области обработки данных», согласно которому Министерство строительства Хабаровского края взяло на себя обязательства по разработке территориальных сметных нормативов, НО «НАСИ» представило программный продукт для разработки нормативов, ФГУ «ФЦЦС» взяло на себя обязательства обеспечить согласование нормативов в Минрегионе России и включение их в Реестр нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в градостроительной деятельности. По результатам соглашения сметные нормативы, разрабатываемые Министерством строительства Хабаровского края, оформлялись в качестве объекта интеллектуальной собственности – базы данных, исключительные права на которую принадлежали совместно Министерством строительства Хабаровского края и НО «НАСИ». В связи с этим официальные сметные нормативы могли распространяться только по согласованию с НО «НАСИ». 03.02.2014 Министерством строительства Хабаровского края заключен аналогичный договор с НО «НАСИ» посредством акцепта публичной оферты о заключении договора на оказание услуг по предоставлению информации и созданию базы даны. Указанные соглашения могли привести к ограничению доступа к территориальным сметным нормативам на рынке компьютерных сметных программ и рынке составления проектно-сметной документации.

На основании данного обращения и представленных документов Хабаровским УФАС России в отношении министерства и ФАУ «ФЦЦС», НО «НАСИ» возбуждено дело по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В заседании комиссии представители министерства с вменяемым нарушением не согласились, пояснив, что указанное соглашение не расторгнуто и не пролонги-

ровано, исполнялось только в части организации методического обеспечения разработки ТСНБ ТЕР-2001, оказании содействия в регистрации ТСНБ ТЕР-2001, проведении консультаций и предварительной автоматизированной экспертизы ТСНБ ТЕР-2001. Территориальные сметные нормативы Хабаровского края изданы в печатном виде, размещены в открытом доступе на официальном сайте Минстроя края, доступны в информационно-правовых программах «Консультант+», «Гарант». Индексы изменения сметной стоимости, средние сметные цены разрабатываются Минстроем края и ежеквартально публикуются в печатном виде.

Определением от 17.12.2015 рассмотрение дела приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу А40-219654/2015 Арбитражного суда города Москвы, имеющего значение для рассмотрения дела.

Определением от 13.11.2017 по ходатайству НО «НАСИ» рассмотрение дела № 8-01/83 возобновлено.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, пришла к следующему выводу.

Согласно статье 16 Закона № 135-ФЗ 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, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В силу статьи 16 Закона о защите конкуренции установленный данной нормой запрет ориентирован на органы публичной власти и распространяется на акты и действия указанных органов в публичной сфере. Данный запрет преследует цель предотвращения административного влияния органов власти на конкурентную среду с помощью административных, властных полномочий, в том числе путем соглашений с хозяйствующими субъектами.

В соответствии со статьей 4 Закона № 135-ФЗ соглашением является любая договоренность в письменной форме, содержащая в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме; под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; признаками ограничения конкуренции, являются, в том числе обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

05.04.2010 заключено соглашение № 49/2010 между Федеральным центром по

ценообразованию в строительстве, НО «НАСИ», Министерством строительства Хабаровского края, согласно которому указанные лица договорились о совместной деятельности, этапами которой являются: перевод базы данных действующей территориальной сметно-нормативной базы ТЕР-2001 в части ТССЦ в формат ПП Центрального партнера; внесение изменений, дополнений, создание новой редакции ТСНБ ТЕР-2001, официальное издание новой редакции ТСНБ ТЕР-2001 на бумажных носителях (выполняется министерством); оказание содействия в регистрации ТСНБ ТЕР-2001 и включение в реестр нормативов в области сметного нормирования и ценообразования в сфере градостроительной деятельности, действующих на территории Российской Федерации (выполняется Федеральным центром по ценообразованию в строительстве); представление ТСНБ ТЕР-2001 на утверждение в установленном порядке в уполномоченный орган государственной власти субъекта РФ (выполняется министерством); тиражирование и распространение ТСНБ ТЕР-2001 с целью доведения продукта до разработчиков сметных программ и конечных пользователей; сопровождение (актуализация) ТСНБ ТЕР-2001 в течение всего срока действия договора.

Территориальные сметные нормативы Хабаровского края разрабатываются и утверждаются в соответствии с Порядком разработки сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которого финансируется с привлечением средств федерального бюджета, утвержденным приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства России от 04.12.2012 № 75/ГС, предоставляются в Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства России и подлежат внесению в федеральный реестр сметных нормативов.

Территориальные сметные нормативы Хабаровского края, внесенные в федеральный реестр сметных нормативов, и индексы перевода в текущие цены размещены в открытом доступе на официальном сайте министерства. Ограничения к ознакомлению и использованию документов, необходимость скачивания дополнительных программных средств для их открытия отсутствуют.

В силу пункта 2 статьи 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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 цифровой машины (ЭВМ).

Согласно пункта 2 статьи 1260 ГК РФ база данных является одной из форм составного произведения.

Таким образом, из пункта 2 статьи 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 силу пункта 1 статьи 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.

Таким образом, наличие у субъектов предпринимательской деятельности прав на базы данных сметных нормативов не нарушает прав иных хозяйствующих субъектов, не свидетельствует о получении прав на сами сметные нормативы и не означает невозможность использования сметных нормативов, в том числе и потому, что сметные нормативы могут быть использованы независимо от того, размещены они в какой-либо базе данных или нет.

В действующем законодательстве не имеется требований, устанавливающих обязанность размещения информации о деятельности федеральных органов государственной власти в том формате, который бы обеспечивал возможность беспрепятственного (в смысле отсутствия затрат) и прямого (без обработки и совершения иных необходимых действий) ее помещения в сметные программные комплексы. Это обусловлено тем, что разработка программных комплексов является предпринимательской деятельностью и расходы на формирование их содержания для целей обращения на рынке не должны перекладываться на органы государственной власти.

Возникновение у НО «НАСИ» совместно с Министерством строительства Хабаровского края исключительных прав на базы данных территориальных сметных нормативов Хабаровского края обусловлено созданием соответствующей базы данных на основе базы данных государственных сметных нормативов, правообладателем которой является НО «НАСИ».

Наличие у Министерства строительства Хабаровского края и НО «НАСИ» исключительных прав на базу территориальных сметных нормативов Хабаровского края и распоряжение указанными правами в соответствии с соглашением является предусмотренной законом деятельностью и осуществлялась НО «НАСИ» в рамках обычной экономической деятельности наряду с другими правообладателями баз данных, содержащих сметные нормативы. Действия по созданию и распоряжению

НО «НАСИ» и Министерством строительства Хабаровского края объектов интеллектуальной собственности – базы данных не может являться свидетельством заключения антиконкурентного соглашения.

Вместе с тем, с учетом специфики состава статьи 16 Закона о защите конкуренции, установления наличия или отсутствия существования различных источников сметных нормативов имеет юридическое значение для установления наличия или отсутствия нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, так как наличие иных источников сметных нормативов делает изначально невозможным какое-либо заключительное положение любого хозяйствующего субъекта как эксклюзивного обладателя сметных нормативов. Соответственно, наличие у других лиц - не участников антиконкурентного соглашения доступа к техническим документам, утвержденным в Хабаровском крае, свидетельствует об отсутствии антиконкурентного соглашения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 8-01/83 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить, в связи с отсутствием в действиях Министерства строительства Хабаровского края, ФАУ «ФЦЦС», НО «НАСИ» нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.