Администрация Миасского городского округа

пр-т. Автозаводцев, д. 55,
г Миасс, 456300

info@g-miass.ru

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 21-07/2021

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«22» июля 2021 года г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) в ходе проведения плановой проверки в отношении Администрации Миасского городского округа Челябинской области (далее – Администрация) на предмет соблюдения требований статей 15-21 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), установлено следующее.

Согласно протоколу № 3 оценки и сопоставления заявок участников конкурса на предоставление гарантированного перечня услуг по погребению на территории Миасского городского округа от 10.03.2021 победителем конкурса является ООО «Мемориал», как единственный участник, подавший заявку на участие в конкурсе.

Между Администрацией и ООО «Мемориал» 11.03.2021 заключен договор № 120 по предоставлению гарантированного перечня услуг по погребению на территории Миасского городского округа, сроком действия до 31.12.2023 (далее – договор от 11.03.2021 № 120).

Общие правовые, территориальные, организационные и экономические принципы организации местного самоуправления в Российской Федерации, государственные гарантии его осуществления устанавливает Федеральный закон от 6 октября 2003 года № 131 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее Закон № 131-ФЗ), который к вопросам местного значения городского округа относит организацию ритуальных услуг (пункт 23 части 1 статьи 16).

Согласно письму Управления ЖКХ, энергетики и транспорта Администрации (исх. № 965/6 от 07.05.2021) специализированной службой по вопросам похоронного дела является ООО «Мемориал», на основании заключенного договора от 11.03.2021 № 120.

Отношения, связанные с погребением умерших, регулируются Федеральным законом от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее – Закон о погребении), который устанавливает гарантии погребения умершего с учетом волеизъявления, выраженного лицом при жизни, и пожелания родственников; гарантии предоставления материальной и иной помощи для погребения умершего; санитарные и экологические требования к выбору и содержанию мест погребения; основы организации похоронного дела в Российской Федерации как самостоятельного вида деятельности.

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 9 Закона о погребении супругу, близким родственникам, иным родственникам, законному представителю или иному лицу, взявшему на себя обязанность осуществить погребение умершего, гарантируется оказание на безвозмездной основе закрытого перечня услуг, поименованных в данном пункте.

При этом, согласно пункту 2 статьи 9 Закона о погребении услуги по погребению, указанные в пункте 1 названной статьи, оказываются специализированной службой по вопросам похоронного дела.

По мнению антимонопольного органа, заключая договор от 11.03.2021 № 120 на конкурсной основе, Администрация фактически наделила ООО «Мемориал» статусом специализированной службы, поскольку действующим законодательством не предусмотрено предоставление возможности оказания гарантированного перечня услуг по погребению лицами, не являющимся специализированной службой по вопросам похоронного дела.

Кроме того, организация похоронного дела **осуществляется органами местного самоуправления**. Погребение умершего и оказание услуг по погребению осуществляются специализированными службами по вопросам похоронного дела, **создаваемыми органами местного самоуправления** (статья 25 Закона о погребении).

Согласно статье 29 Закон о погребении **органы местного самоуправления создают специализированные службы** по вопросам похоронного дела, на которые в соответствии с настоящим Федеральным законом возлагается обязанность по осуществлению погребения умерших.

Из положений Закона о погребении в системном единстве следует, что, устанавливая гарантии, связанные с погребением умерших, в частности, возлагая обязанность по осуществлению погребения умерших на специализированные службы, федеральный законодатель не конкретизирует способ и порядок их реализации и не исключает возможности выполнения данной деятельности другими хозяйствующими субъектами, определяя, лишь, что качество предоставляемых услуг должно соответствовать требованиям, устанавливаемым органами местного самоуправления.

Статьей 9 Закона о погребении определено, что стоимость услуг, предоставляемых согласно гарантированному перечню услуг по погребению, возмещается специализированной службе в зависимости от категории, к которой относится умерший, за счет Пенсионного фонда Российской Федерации, федерального бюджета, Фонда социального страхования Российской Федерации, бюджетов субъектов Российской Федерации (пункт 3).

В силу положений статьи 10 Закона о погребении в случае, если погребение осуществлялось за счет средств супруга, близких родственников, иных родственников, законного представителя умершего или иного лица, взявшего на себя обязанность по погребению умершего, им выплачивается социальное пособие на погребение в размере, равном стоимости услуг, предоставляемых согласно гарантированному перечню услуг по погребению, указанному в пункте 1 статьи 9 названного закона.

Анализ приведенных законоположений приводит к заключению, что федеральный законодатель предусмотрел **создание специализированной службы именно органом местного самоуправления** как гарантию безусловного исполнения требований Закона о погребении и предоставления лицам, взявшим на себя обязанность по погребению умершего, права выбора организации, осуществляющей услуги по погребению, независимо от наличия на территории муниципального образования иных субъектов предпринимательской деятельности, оказывающих услуги в сфере похоронного дела.

Законом о погребении не установлены требования к организационно-правовой форме специализированной службы.

Вместе с тем, при создании специализированной службы необходимо принимать во внимание запреты, установленные статьей 15 Закона о защите конкуренции.

Органы местного самоуправления не наделены правом присвоения статуса специализированной службы коммерческим организациям и (или) некоммерческим партнерствам, поскольку Закон № 131-ФЗ не предоставляет им права делегировать полномочия, которые отнесены законом к полномочиям организаций создаваемым органами местного самоуправления для оказания гарантированного перечня услуг по погребению на безвозмездной основе.

При этом, законодательством о погребении и похоронном деле не предусмотрен порядок наделения статусом специализированной службы по вопросам похоронного дела **на конкурсной основе**.

Присвоение хозяйствующему субъекту – ООО «Мемориал» статуса специализированной службы, путем заключения договора от 11.03.2021 № 120 не исключает возможность осуществления услуг по погребению, предусмотренных статьей 9 закона о погребении, иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на данном рынке.

Наделение Администрацией статусом специализированной службы ООО «Мемориал», путем заключения договора от 11.03.2021 № 120 на конкурсной основе не соответствует требованиям действующего законодательства, поскольку не является созданием органом местного самоуправления специализированной службы по вопросам похоронного дела, что может привести к созданию обществу необоснованных преимуществ осуществления предпринимательской деятельности на рынке оказания ритуальных услуг, что содержит признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем необоснованного препятствования осуществлению деятельности

хозяйствующими субъектами, а также создания дискриминационных условий.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Действия Администрации по фактическому наделению Администрацией статусом специализированной службы ООО «Мемориал», путем заключения договора от 11.03.2021 № 120, могут привести к созданию необоснованных преимуществ осуществления предпринимательской деятельности на рынке оказания ритуальных услуг на территории Миасского городского округа и создавать дискриминационные условия деятельности хозяйствующим субъектам, путем предоставления ООО «Мемориал» преимущественного права осуществления предпринимательской деятельности с использованием статуса специализированной службы по вопросам похоронного дела на территории Миасского городского округа, что может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем предоставления отдельным хозяйствующим субъектам преимущественных условий осуществления деятельности на рынке оказания ритуальных услуг, ввиду ограничения доступа или устранения с рынка иных хозяйствующих субъектов, то есть создания дискриминационных условий, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пунктов 2 и 8 названной нормы.

Состав правонарушения при неисполнении запрета, предусмотренного частью 1 статьей 15 Закона о защите конкуренции, является формальным, то есть нарушение указанной нормы не требует наступления конкретных последствий в виде ограничения конкуренции.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный

орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пунктов 2, 8 названной нормы, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Челябинское УФАС России предупреждает Администрацию о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, **в срок до 20.09.2021** путем:

1) принятию мер, направленных на расторжение договора от 11.03.2021 № 120, заключенного с ООО «Мемориал», в том числе в судебном порядке;

2) создания специализированной службы по вопросам похоронного дела в порядке, предусмотренном статьей 29 Закона о погребении.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней со дня окончания срока**, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель <...>