ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

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

10 июня 2020 года г. Тверь

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по поручению ФАС России провело анализ нормативно-правовых актов органов местного самоуправления на предмет соблюдения антимонопольного законодательства в сфере ритуальных услуг и установило следующее.

Постановлением Главы Администрации города Кимры Тверской области от 15.12.2011 № 996 (далее – постановление № 996) утверждены Правила содержания и посещения кладбищ города Кимры (далее – Правила), являющиеся Приложением № 1 к постановлению № 996.

Названными Правилами предусмотрено, что ответственность за организацию захоронений на территории городских кладбищ в городе Кимры, за санитарное состояние территории кладбища, за содержание кладбищ возлагается на Муниципальное автономное учреждение похоронного дела «Наследие» (далее также Учреждение).

Захоронение умерших на кладбищах производится на основании заявления лица, взявшего на себя обязанность похоронить умершего, свидетельства о смерти, выданных органами ЗАГСа, и разрешения Учреждения.

Приложением № 2 к постановлению № 996 утвержден образец заявления на захоронение, подаваемого в Учреждение, в котором требуется указать наименование специализированной организации, представляющей услуги по погребению, однако понятие «специализированная организация» в нормативно-правовом акте отсутствует.

На территории города Кимры статусом специализированной службы по вопросам похоронного дела наделены две организации - ООО «Ритуал» и ООО «Содействие - 1» на основании распоряжения Главы Администрации города Кимры от 10.11.2008 № 220 «О присвоении статуса специализированной службы по вопросам похоронного дела».

Частью 4 статьи 4 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) предусмотрено, что муниципальные правовые акты не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, а также конституциям (уставам), законам, иным нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 23 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения относится к вопросам местного значения городского округа.

Пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона № 131-ФЗ предусмотрено, что в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов, городских округов, городских округов с внутригородским делением и внутригородских районов обладают полномочиями по созданию муниципальных предприятий и учреждений, осуществление финансового обеспечения деятельности муниципальных казенных учреждений и финансового обеспечения выполнения муниципального задания бюджетными и автономными муниципальными учреждениями, а также осуществление закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд.

Реализация указанных полномочий должна осуществляться с соблюдением запретов, установленных Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Согласно части 2 статьи 25 Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее – Закон о погребении) 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.

В соответствии со статьей 3 Закона о погребении под погребением понимаются обрядовые действия по захоронению тела (останков) человека после его смерти в соответствии с обычаями и традициями, не противоречащими санитарным и иным требованиям.

Таким образом, услуга по погребению (захоронению) тел умерших в землю является комплексной и включает, в том числе, услуги по копке могилы, опусканию гроба в могилу, засыпке могилы.

Согласно информации Администрации, изложенной в письме от 18.03.2020 № 1547, услуги по погребению на территории города Кимры оказывают ООО «Ритуал», ООО «Содействие-1», ООО «Лакома» и Учреждение.

При этом Учреждение осуществляет деятельность в качестве хозяйствующего субъекта и получает доход от осуществления деятельности на товарном рынке услуг по погребению на территории города Кимры, и одновременно наделено полномочиями выдавать разрешения на захоронение.

Возложение Администрацией на Учреждение вышеуказанных полномочий создает последнему преимущества на вышеуказанном рынке по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что содержит признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Системный анализ статьей 6 и 10 Закона о погребении в совокупности со статьями 8 и 55 Конституции Российской Федерации, гарантирующей поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности и равенство всех форм собственности, недопустимость ограничения прав иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, статьями 23 и 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующими предпринимательскую деятельность граждан и правоспособность юридических лиц, свидетельствует о следующем: устанавливая гарантии, связанные с погребением умерших, в частности возлагая обязанность по осуществлению погребения умерших на специализированные службы, Закон о погребении не исключает возможности выполнения указанной деятельности другими

коммерческими организациями. При этом статус специализированной службы по вопросам похоронного дела не предоставляет хозяйствующему субъекту, имеющему вышеуказанный статус, дополнительных прав, по сравнению с иными участниками рынка, а лишь возлагает дополнительные обязанности в виде недопустимости уклониться от оказания услуг.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в апелляционном определении от 25.07.2018 № 9-АПГ18-9, недопустимо ограничение субъектного состава лиц, имеющих право оказывать услуги по погребению, а правовые акты, исключающие возможность оказывать услуги в сфере похоронного дела иными лицами, нежели специализированными службами, создаваемыми органом местного самоуправления, ограничивают конкуренцию и являются недопустимыми с точки зрения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Закон о погребении и иные нормы федерального законодательства не предусматривают право органов местного самоуправления ограничивать количество участников рынка услуг по погребению.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции 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 сокращение числа хозяйствующих субъектов, а также любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг **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), в частности

запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам (пункт 2); установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары (пункт 5).

Учитывая вышеизложенное, постановление № 996, согласно которому захоронение вправе осуществлять исключительно специализированная организация (Приложение № 2), содержит признаки нарушения пунктов 2 и 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктами 2 и 5 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Тверское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает Администрацию города Кимры Тверской области (171506, Тверская область, г. Кимры, ул. Кирова, д. 18, ОГРН - 1026901662611, ИНН - 6910005227) о необходимости **в срок до 10.07.2020** внесения изменений в постановление Главы Администрации города Кимры Тверской области от 15.12.2011 № 996 31.05.2018 № 122-п путем исключения положений, ограничивающих возможность выбора хозяйствующих субъектов, оказывающих ритуальные услуги и позволяющих заявителю самостоятельно определять хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по погребению, а также исключения участия Учреждения в выдаче разрешений на захоронения либо иным способом, исключающим особое положение Учреждения на рынке услуг по погребению в г. Кимры.

О выполнении предупреждения Администрации города Кимры Тверской области необходимо сообщить в Тверское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления: П.А. Мироненко