

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-68/1178 о нарушении антимонопольного законодательства

17 апреля 2014 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 4 апреля 2014 г.

Решение изготовлено в полном объеме 17 апреля 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия; Костромское УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

член Комиссии: <...>, старший государственный инспектор Костромского УФАС России,

член Комиссии: <...>, старший государственный инспектор Костромского УФАС России,

член Комиссии: <...>, специалист первого разряда отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

в присутствии

от Администрации муниципального образования городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области - начальник правового отдела <...> (по доверенности от 15 января 2014 года на представление интересов Администрации при рассмотрении дела № 04-68/1178),

от Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области – <...>, председатель Совета депутатов городского поселения город Нерехта (представлено удостоверение № 1 от 24.03.2011 г.)

от муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» - <...>, юрисконсульт МБУ «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (доверенность от 15 января 2014 года на представлении интересов учреждения при рассмотрении дела № 04-68/1178); <...> инженер ПТО МБУ «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (доверенность от 4 февраля 2014 года на представлении интересов учреждения при рассмотрении дела № 04-68/1178).

от общества с ограниченной ответственностью «ПрофЭлектромонтаж» - директор ООО «ПрофЭлектромонтаж» <...> (представлена копия протокола № 1 общего собрания собственников ООО «ПрофЭлектромонтаж» о назначении на должность директора ООО «ПрофЭлектромонтаж» Пыльнова В.А.);

рассмотрев дело № 04-68/1178 по признакам нарушения Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (157800, Костромская область, Нерехтский район, г. Нерехта, ул. Нерехтская, д.1) ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Советом депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (157800, Костромская область, г. Нерехта, ул. Нерехтская, д.1) п. 2, 9 ч. 1, ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (157802, Костромская обл, Нерехтский р-н, Нерехта г, Красноармейская ул, 14) п. 9 ч. 1

статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»  
УСТАНОВИЛА:

В Управление федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Костромское УФАС России; Управление) поступило обращение общества с ограниченной ответственностью «ПрофЭлектромонтаж» (далее – ООО «ПрофЭлектромонтаж») с просьбой разъяснения законности взимания платы муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (далее – МБУ «АГХ») за выдачу разрешения на производство земляных работ на территории города Нерехты. К обращению приложена копия разрешения № 127, выданная МБУ «АГХ» ООО «ПрофЭлектромонтаж» на право производства работ по замене электрической опоры у жилого дома № 32, улица Красноармейская, копия квитанции об оплате ООО «ПрофЭлектромонтаж» муниципальному бюджетному учреждению «АГХ» 1153 руб. (одной тысячи ста пятидесяти трех рублей) за выдачу разрешения на земляные работы.

По итогам проверки, проведенной по данному обращению было установлено следующее.

Администрация муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (далее – Администрация городского поселения город Нерехта) пояснила следующее: на территории городского поселения город Нерехта порядок выдачи разрешения на право производства земляных работ регламентируется решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 «О правилах производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов» (далее – решение Совета депутатов от 15.06.2006 г. № 51). Согласно пункту 3.1. решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51, а также решения Совета депутатов от 29 августа 2007 г. № 239 «О внесении изменений в решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г.» (далее - решения Совета депутатов от 29 августа 2007 г. № 239), разрешение на право производства земляных работ выдается за плату МУ «Управление жилым фондом». Решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22.12.2011 г. № 70 «О создании муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (далее - решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22.12.2011 г. № 70) был изменен тип и наименование муниципального учреждения «Управление жилым фондом» и создано муниципальное бюджетное учреждение «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», МБУ «АГХ» являлось получателем денежных средств, взимаемых в качестве платы за выдачу разрешения на проведение земляных работ.

Согласно пункту 1.3. представленного в адрес Управления Устава муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (утвержден Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 года) (далее – Устав) учредителем Учреждения является администрация муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области. Согласно пункту 2.3.15. Устава

МБУ «АГГХ», наделяется, в том числе, полномочиями по осуществлению выдачи разрешений на производство земляных работ.

Таким образом, разрешение на право производства земляных работ выдавалось МБУ «АГГХ» в соответствии с пунктом 2.3.15 Устава, а также в соответствии с решением Совета депутатов от 15.06.2006 г. № 51, решением Совета депутатов от 29 августа 2007 г. № 239.

Администрация городского поселения город Нерехта представила в адрес Управления следующие документы:

- копия решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22.12.2011 г. № 70;
- копия устава муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство»;
- копия постановления главы администрации городского поселения город Нерехта от 08.02.2012 г. № 25;
- копия решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51;
- копия решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29.08.2007 г. № 239;
- копия платежного поручения от 02.09.2013 г. № 907.

Согласно пункту 3.1. решения Совета депутатов от 15.06.2006 г. № 51 разрешение на право производство земляных работ, указанных в перечне (приложение № 3) выдается МУ «Управление жилым фондом» города Нерехты по предъявлению установленных правилами документов в полном объеме и при условии заключения с инспекцией договора (приложение № 4) обуславливающего технические и финансовые обязательства сторон.

Как следует из приложения № 4 (договор) к данному решению Совета депутатов договор заключается между МУ «Управление жилым фондом», именуемая по договору контролирующая организация и лицом, обратившимся за выдачей разрешения, именуемый заявителем. Исходя из подпункта 1.1. пункта 1 приложения, контролирующая организация принимает от заявителя документы на производство земляных работ, рассматривает их и выдает в течении 2-х суток разрешение на производство земляных работ. Согласно пункту 1.2. контролирующая организация осуществляет контроль за соблюдением правил производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов, за качественным и своевременным восстановлением нарушенного благоустройства. Согласно пункту 2.2. приложения, до получения разрешения заявитель обязан произвести оплату услуг «Контролирующей организации» в соответствии с действующим прейскурантом «Услуг и тарифов, оказываемых МУ «Управление жилым фондом». Согласно пункту 3 приложения производство работ считать законченным после приемки представителем МУ «Управление жилым фондом».

Таким образом, из анализа вышеназванного приложения к решению Совета депутатов от 15.06.2006 г. № 51 и представленных документов следует, что организация, осуществляющая выдачу разрешения на производство земляных работ (с 22 декабря 2011 это МБУ «АГГХ», созданная на основании решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22.12.2011 г. № 70 путем изменения типа существующего муниципального учреждения «Управление жилым фондом») осуществляла выдачу разрешения на проведение земляных работ, а также действия, предшествующие выдаче такого разрешения (прием и анализ документов поступивших от заявителей).

Согласно представленному Администрацией городского поселения город Нерехта решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239 «О внесении изменений в решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г.» (далее – Решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239) было изменено Приложение № 6 к решению Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г., устанавливающее Перечень услуг и тарифов, оказываемых МУ «Управление жилым фондом».

Решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239 предусмотрена плата за выдачу разрешения на право производства земляных работ. Установлены специальные тарифы для производства земляных работ на улицах с движением общественного транспорта, на улицах без движения общественного транспорта, на территориях стройплощадок в границах, установленных стройгенпланом: территорий предприятий, на территориях парков, скверов. Такого рода тарифы различаются в зависимости от срока, на который требуется получить разрешение, а также от того, какое лицо обратилось за выдачей разрешения (физическое или юридическое лицо). Также в данном Перечне предусмотрены тарифы за продление разрешений, в зависимости от срока, на которое требуется продление и лиц, обратившихся за выдачей разрешения на производство земляных работ.

Администрация городского поселения город Нерехта обосновала взимание платы бюджетным учреждением за оформление и выдачу разрешения на производство земляных работ сославшись на то, что данное взимание предусмотрено пунктом 3.2.5 решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г., в котором указано, что заказчик для получения разрешения на право производства земляных работ обязан предъявить, помимо иных документов, квитанцию или поручение об оплате за оформление разрешения на производство земляных работ согласно утвержденных тарифов (приложение № 6). При этом указала, что решением Совета депутатов от 24.10.2013 г. № 240 «Об отмене некоторых решений Совета депутатов городского поселения город Нерехта» (далее - решение Совета депутатов от 24.10.2013 г. № 240) решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г. признано утратившим силу. С принятием данного решения, как указала Администрация городского поселения город Нерехта, выдача разрешений на производство земляных работ производится безвозмездно.

Из анализа полученных документов и материалов Управление усмотрело: в действиях Администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район, выразившихся в наделении Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» функцией органа местного самоуправления по выдаче разрешений на производство земляных работ на возмездной основе признаки нарушения части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено федеральными законами); в действиях Совета депутатов городского поселения

город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район (далее – Совет депутатов городского поселения город Нерехта), выразившихся в утверждении решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 г. № 51, решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239, в соответствии с которыми, во всех случаях, указанных в Перечне работ, на производство которых необходимо получить разрешение (приложение № 3 к решению решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 г.), установлена плата за выдачу разрешения на право производства земляных работ, признаки нарушения пункта 2, 9 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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; установление и (или) взимание не предусмотренных законодательством Российской Федерации платежей при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг); в действиях Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» выразившихся в осуществлении полномочий органа местного самоуправления с взиманием платы за выдачу разрешения на право производства земляных работ, не предусмотренной законодательством Российской Федерации, признаки нарушения пункта 9 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 установление и (или) взимание не предусмотренных законодательством Российской Федерации платежей при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг).

В ходе рассмотрения дела ООО «ПрофЭлектромонтаж» указало, что считает, что плата за выдачу разрешения на производство земляных работ взимается неправомерно. Также общество считает, что правовая норма обуславливающая взимание платы за выдачу разрешения на производство земляных работ в

законодательстве отсутствует. Считает, что выдача разрешения на производство земляных работ является функцией Администрации городского поселения город Нерехта, и что данная функция не должна передаваться бюджетному учреждению. Обществом было указано, что данные работы по замене электрической опоры, на которые испрашивалось разрешение у МБУ «АГГХ», относятся к строительным работам.

В письменных пояснениях Администрация городского поселения город Нерехта указала, что решение Совета депутатов от 15.06.2006 г. № 51 признано утратившим силу посредством принятия решения Совета депутатов от 24.10.2013 г. № 240. Также в пояснениях указала, что в настоящее время порядок выдачи разрешения регламентируется соответствующим Административным регламентом, утвержденным постановлением Администрации городского поселения город Нерехта от 16 декабря 2013 года № 351, постановлением Администрации от 16 декабря 2013 года № 352 выдача разрешений на производство земляных работ включена в перечень муниципальных услуг. В пояснениях указано, что в настоящее время разрешение на производство земляных работ выдается на безвозмездной основе.

Администрация городского поселения город Нерехта, в ходе рассмотрения дела, факт нарушения антимонопольного законодательства не признала. В письменных пояснениях Администрация городского поселения город Нерехта указала, что между Администрацией городского поселения город Нерехта и МБУ «АГГХ» было подписано соглашение от 09.01.2013 г. о передаче части полномочий. Правовым обоснованием заключения соглашения послужило положение пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2013 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 131-ФЗ). В соответствии с подпунктом 7 пункта 1.2. соглашения Администрация, передавала МБУ «АГГХ» полномочия по выдаче разрешения на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам. Порядок выдачи разрешения регламентирован решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51. Пунктом 3.2.5. данного решения предусмотрено, что выдача разрешения на земляные работы осуществляется на возмездной основе. Решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51 было признано утратившим силу решением Совета депутатов от 24.10.2013 г. № 240. На заседании комиссии по данному делу представитель Администрации городского поселения город Нерехта пояснила, что правовым обоснованием заключения такого соглашения послужило положение пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона № 131-ФЗ «в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов и городских округов обладают следующими полномочиями, в том числе, создание 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». Таким образом, в обосновании передачи полномочий по выдаче разрешения Администрация городского поселения ссылается на вышеуказанный 3 пункт части 1 статьи 17 Федерального закона № 131-ФЗ. Также Администрация городского поселения город Нерехта указала, что сама Администрация городского поселения город Нерехта как исполнительно-распорядительный орган не может охватить весь аспект вопросов, который указан в статье 14 (вопросы местного значения поселения) Федерального

закона № 131-ФЗ. Администрации городского поселения город Нерехта дано право создавать муниципальные учреждения, тем более МБУ «АГГХ» - некоммерческая организация, целью деятельности которой не является извлечение прибыли. Поэтому и было принято Соглашение между Администрацией городского поселения город Нерехта и МБУ «АГГХ». Администрация городского поселения город Нерехта указала, что выдача разрешения на производство земляных работ является полномочием органа местного самоуправления, но в тоже время считает, что передача данного полномочия бюджетному учреждению является правомерной. Переданное полномочие по выдаче разрешения на производство земляных, по мнению Администрации городского поселения город Нерехта, с учетом Федерального закона № 131-ФЗ, относится к вопросам местного значения поселения, а именно к благоустройству территории, о чем говорится в пункте 19 части 1 статьи 14 Федерального закона № 131-ФЗ. Также Администрация городского поселения указала, что переданную функцию органа местного самоуправления по выдаче разрешения на производство земляных работ не носит характер контрольной функции. Как указала Администрация городского поселения город Нерехта, ни одно предписание по факту выявленных нарушений при проведении земляных работ ни подписывается бюджетным учреждением. В случае нарушения решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г. к нарушителям меры принимаются именно Администрацией городского поселения город Нерехта, а не бюджетным учреждением. Согласно письменным пояснениям Администрации городского поселения город Нерехта, на основании решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г. МБУ «АГГХ» за данную услугу получало денежные средства от заявителей, руководствуясь пунктом 3.2.5 решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51. По состоянию на 15 августа 2013 года, как указывает в письменных пояснениях Администрация городского поселения город Нерехта, единственным документом регулирующим порядок выдачи разрешения на земляные работы являлось решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51. Вменение признаков нарушения части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции Администрация городского поселения город Нерехта не признает. Считает, что данную норму Администрация городского поселения город Нерехта не нарушила. Администрация городского поселения город Нерехта, указало на заседании Комиссии по рассмотрению дела, что выдача разрешения на земляные работы это часть благоустройства территории городского поселения. Как считает Администрация городского поселения город Нерехта, у Администрации есть право создавать для решения вопросов местного значения муниципальные предприятия. Но контролирующую функцию (привлечение к административной ответственности) выполняла Администрация. Администрация городского поселения город Нерехта считает, что совмещения функций органа местного самоуправления и бюджетного учреждения не произошло. Также на заседании Комиссии по рассмотрению дела Администрация городского поселения город Нерехта указала, что 16 декабря 2013 года Постановлением Администрации городского поселения город Нерехта утвержден Административный регламент предоставления муниципальной услуги «Выдача разрешения на производство земляных работ на территории муниципального образования городское поселение город Нерехта» (далее – Административный регламент). Как пояснила представитель Администрации городского поселения город Нерехта, функции по выдаче разрешения на производство земляных работ, согласно данному регламенту возложены на отдел жилищно-коммунального хозяйства Администрации городского поселения город Нерехта. Следует

отметить, что на заседании Комиссии представитель Администрации городского поселения город Нерехта указала, что пункт 2.3.15 Устава МБУ «АГГХ» (как одно из полномочий бюджетного учреждения – осуществление выдачи разрешений на производство земляных работ) из Устава бюджетного учреждения в связи с принятием Административного регламента не исключен.

МБУ «АГГХ» в письменных пояснениях указало, что решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51 было признано утратившим силу после принятия решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 24.10.2013 г. № 240. В настоящее время, как указало в пояснениях МБУ «АГГХ», порядок выдачи разрешения на производство земляных работ регламентируется соответствующим административным регламентом, утвержденным постановлением Администрации городского поселения город Нерехта от 16 декабря 2013 г. № 351, постановлением Администрации от 16 декабря 2013 года № 352 выдача разрешений на производство земляных работ включена в перечень муниципальных услуг. Получателем платы за выдачу разрешения на производство земляных работ до 24 октября 2013 года являлось МБУ «АГГХ», в настоящее время выдача разрешения на производство земляных работ, как указывает МБУ «АГГХ», выдается на безвозмездной основе. В обоснование взимания платы за выдачу разрешения на производство земляных работ МБУ «АГГХ» указало, что действовало на основании Устава МБУ «АГГХ», а также утвержденного Советом депутатов городского поселения город Нерехта решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 21 июня 2006 года № 51, в соответствии с которым выдача разрешения осуществлялась на возмездной основе. Размер платы за выдачу разрешения на право производства земляных работ принят в процентном отношении к минимальной заработной плате за 1 сутки. В дальнейшем, размер платы, как указано в письменных пояснениях, изменялся в связи с повышением минимального размера оплаты труда. На момент выдачи ООО «ПрофЭлектромонтаж» разрешения на право производства земляных работ действовали тарифы, установленные с 01.06.2011 года. Размер минимальной заработной платы составлял 4 611 рублей. В связи с тем, что работы по замене электрической опоры проводились на улице с движением общественного транспорта без выхода на проезжую часть со сроком действия разрешения до 10 суток, то в соответствии с подпунктом «б» пункта 1.1 Перечня услуг и тарифов, оказываемых МУ «Управление жилым фондом» от 06.03.2012 г. плата за выдачу разрешения на право производство земляных работ по замене составила 1153 рубля электрической опоры с ООО «ПрофЭлектромонтаж». Как указало в письменных пояснениях бюджетное учреждение, при выдаче разрешения на производство земляных работ от 15.08.2013 г. № 127 специалист, осуществляющий выдачу разрешений, руководствовался пунктом 6 Приложения № 3 решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51. Как указало МБУ «АГГХ», согласно решению Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51, работники МУ «Управление жилым фондом» имеют право присутствовать при проведении всех земляных работ, восстановлении благоустройства и приостанавливать ведение всех работ, выполняемых с нарушением данных правил. Фактические полномочия учреждения заключаются в проверке соответствия выполняемых работ и соблюдения сроков действия разрешений на право производства земляных работ, проверке восстановленного благоустройства, в фиксации выявленных нарушений (составление актов фотофиксации) с последующим направлением документов в администрацию городского поселения город Нерехта для привлечения виновных лиц к административной ответственности. В соответствии с данным пунктом земляные

работы были отнесены к бурению. Представитель МБУ «АГТХ» не отрицал, тот факт, что данная плата взималась с нарушением. Однако, как считает бюджетное учреждение, вина в таком взимании платы у бюджетного учреждения отсутствовала, так как оно действовало на основании Устава МБУ «АГТХ», а также решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51, в пункте 3.2.5 которого установлено взимание платы за оформление разрешения на право производства земляных работ, согласно утвержденных тарифов.

Совет депутатов городского поселения город Нерехта в своих письменных пояснениях указал, что правила производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов, утвержденные решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 были разработаны на основании положений Федерального закона № 131-ФЗ, Правил благоустройства и санитарного содержания территории городского поселения город Нерехта, утвержденных решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 25.05.2006 г. № 43. Также Совет депутатов городского поселения город Нерехта в письменных пояснениях указал, что решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 было принято в соответствии с Уставом муниципального образования городское поселение город Нерехта. Совет депутатов городского поселения город Нерехта указал, что решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51 было принято предыдущим составом Совета депутатов городского поселения город Нерехта, а также до вступления в силу Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым был установлен запрет на совмещение функций органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов. При принятии решения Совет депутатов полагал, что муниципальное учреждение «Управление жилым фондом» было учреждено администрацией городского поселения город Нерехта для исполнения части возложенных на органы местного самоуправления полномочий, что предусмотрено статьей 17 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», в связи с чем в тексте решения (п.3.1) было указано, что разрешение на право производства земляных работ выдает МУ «Управление жилым фондом», при этом в пункте 3.3. решения указывается, что в случае возникновения конфликта (несогласия сторон) вопрос выдачи разрешения рассматривается Комитетом ЖКХ Администрации городского поселения город Нерехта. В настоящее время, как указывает Совет депутатов городского поселения город Нерехта решение № 51 от 15.06.2006 г. отменено. Деятельность по выдаче разрешения на производство земляных работ отнесена к муниципальным услугам и предоставляется на безвозмездной основе уполномоченным органом администрации городского поселения город Нерехта. Выслушав доводы сторон, изучив имеющиеся в материалах дела документы, их взаимную связь Комиссия установила следующее.

15 августа 2013 года ООО «ПрофЭлектромонтаж» обратилось в МБУ «АГТХ» с гарантийным заявлением, в котором просило выдать разрешение на производство земляных работ по замене электрической опоры у жилого дома № 32 по улице Красноармейской в г. Нерехта. 15 августа бюджетным учреждением было выдано разрешение № 127 на право производства работ по замене электрической опоры у жилого дома № 32 по улице Красноармейской в г. Нерехта. В корешке разрешения № 127 указано, что дата начала работ 16 августа 2013 года, дата окончания работ – 16 августа 2013 года.

Согласно платежному поручению № 20130815003017 от 15.08.2013 года за услуги по

оформлению и выдаче разрешения на производство земляных работ ООО «ПрофЭлектромонтаж» оплатило денежную сумму в размере 1153 рубля. Получателем данной денежной суммы являлось МБУ «АГГХ».

Как следует из материалов дела, работы по замене электрической опоры, для которых требовалось произвести земляные работы осуществлялись ООО «ПрофЭлектромонтаж» на основании договора субподряда в рамках государственного контракта для выполнения комплекса работ по проектированию, строительству и усилению существующих сетей внешнего электроснабжения для осуществления технологического присоединения в Костромской области в 2013 году, а также технических условий для присоединения к электрическим сетям № 786/2013-Ц от 12.03.2013 г., технического задания № 49/2013-П(Ц) выданных филиалом ОАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» и в соответствии с Рабочим проектом на проектирование сетей внешнего электроснабжения: жилой дом (строительство) расположенный по адресу: Костромская область, Нерехтский район, ул. Красноармейская, дом 32.

Согласно пунктам 4, 20, 21 части 1 статьи 7 Устава муниципального образования городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (принят решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район от 6 декабря 2005 года № 6) (далее – Устав) к вопросам местного значения поселения относятся, в том числе, организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом; организация благоустройства и озеленения территории поселения, использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах населенных пунктов поселения; утверждение генеральных планов поселения, правил землепользования и застройки, утверждение подготовленной на основе генеральных планов поселения документации по планировке территории, выдача разрешений на строительство (за исключением случаев, предусмотренных Градостроительным кодексом Российской Федерации, иными федеральными законами), разрешений на ввод объектов в эксплуатацию при осуществлении муниципального строительства, реконструкции объектов капитального строительства, расположенных на территории поселения, утверждение местных нормативов градостроительного проектирования поселений, резервирование земель и изъятие, в том числе путем выкупа, земельных участков в границах поселения для муниципальных нужд, осуществление земельного контроля за использованием земель поселения.

Согласно пунктам 4, 19, 20 Федерального закона № 131-ФЗ к вопросам местного значения поселения относятся организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом; организация благоустройства и озеленения территории поселения, использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах населенных пунктов поселения; утверждение генеральных планов поселения, правил землепользования и застройки, утверждение подготовленной на основе генеральных планов поселения документации по планировке территории, выдача разрешений на строительство (за исключением случаев, предусмотренных Градостроительным кодексом Российской Федерации, иными федеральными законами), разрешений на ввод объектов в эксплуатацию при осуществлении строительства, реконструкции объектов капитального строительства, расположенных на территории поселения, утверждение местных нормативов

градостроительного проектирования поселений, резервирование земель и изъятие, в том числе путем выкупа, земельных участков в границах поселения для муниципальных нужд, осуществление муниципального земельного контроля за использованием земель поселения, осуществление в случаях, предусмотренных Градостроительным кодексом Российской Федерации, осмотров зданий, сооружений и выдача рекомендаций об устранении выявленных в ходе таких осмотров нарушений.

Как было указано в письменных пояснениях ООО «ПрофЭлектромонтаж», а также следует из материалов дела, работы по замене электрической опоры у жилого дома № 32 по улице Красноармейской производились в рамках строительства сетей внешнего электроснабжения. Из сказанного следует, что конечной целью осуществления работ по строительству сетей внешнего электроснабжения, в частности работ по замене электрической опоры у жилого дома № 32 по улице Красноармейской, являлось организация электроснабжения жителей дома № 32 по улице Красноармейской в городе Нерехта.

Учитывая изложенное, доводы Администрации городского поселения город Нерехта, относящие выдачу разрешения на производство земляных работ к одной из составляющей части полномочий городского поселения по благоустройству территории городского поселения город Нерехта не подтверждаются материалами дела.

Согласно пунктом 3, 5 части 1 статьи 8 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 190-ФЗ (далее – Градостроительный кодекс) к полномочиям органов местного самоуправления поселений в области градостроительной деятельности относятся:

- утверждение правил землепользования и застройки поселений;
- выдача разрешений на строительство, разрешений на ввод объектов в эксплуатацию при осуществлении строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, расположенных на территориях поселений.

Согласно пункту 13 статьи 1 Градостроительного кодекса строительство - создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства).

Проведение земляных работ по замене электрической опоры у жилого дома № 32 по улице Красноармейской в городе Нерехта является частью строительных работ в рамках строительства сетей внешнего электроснабжения, осуществляемого на основании технических условий для присоединения к электрическим сетям № 786/2013-Ц от 12.03.2013 г., технического задания № 49/2013-П(Ц), выданных филиалом «МРСКА Центра» - «Костромаэнерго», и в соответствии с рабочим проектом на проектирование сетей внешнего электроснабжения.

Как указано выше, выдача разрешения на строительство относится к полномочиям органов местного самоуправления.

Согласно пункту 1 статьи 740 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26 января 2006 года № 14-ФЗ (далее – Гражданский кодекс) по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Согласно данной норме, к понятию строительства относится не только возведение отдельно стоящего объекта, но и проведения совокупных строительных мероприятий, каждое из которых будет являться составной частью строительства.

К таким мероприятиям и относится проведение земляных работ.

Поэтому, можно сделать вывод о том, что выдача разрешения на проведение земляных работ, в рамках настоящего дела, являющихся одним из элементов строительства, является полномочием органа местного самоуправления.

В пункте 2.3.15. Устава МБУ «АГГХ» администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области, утвержденного Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 8 февраля 2012 г. № 25 указано что МБУ «АГГХ» осуществляет выдачу разрешения на производство земляных работ.

Также в материалах дела имеется Соглашение о передаче части полномочий, заключенное между Администрацией городского поселения город Нерехта и МБУ «АГГХ» (далее – Соглашение). Согласно подпункту 1.2. пункта 1 данного Соглашения в рамках настоящего соглашения Администрация передает в МБУ «АГГХ» следующие полномочия, в том числе по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам. Соглашение действовало с 9 января 2013 года до 31 декабря 2013 года.

Согласно статье части 1 статьи 120 Гражданского кодекса учреждением признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера.

Федеральными законами установлен ряд требований, которыми следует руководствоваться при создании учреждений и определении их типов.

В соответствии с частью 1 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон о некоммерческих организациях) бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Таким образом, казенные учреждения могут создаваться для выполнения как государственных (муниципальных) услуг, так и для осуществления государственных (муниципальных) функций. В свою очередь, бюджетные учреждения могут быть созданы исключительно для оказания государственных (муниципальных) услуг.

Аналогичная позиция закреплена в письме Министерства финансов Российской Федерации от 22 октября 2013 г. № 12-08-06/44036 «Комментарии (комплексные рекомендации) по вопросам, связанным с реализацией положений Федерального закона от 08.05.2010 № 83-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений» (для органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления)».

Федеральный закон от 27 июня 2010 года № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» (далее – Федеральный закон № 210-ФЗ) регламентирует предоставление государственных (муниципальных) услуг органами власти в ходе реализации ими своих функций при осуществлении возложенных на них или переданных с другого уровня полномочий.

Согласно пункту 2 статьи 2 Федерального закона № 210-ФЗ муниципальная услуга, предоставляемая органом местного самоуправления (далее - муниципальная услуга) - деятельность по реализации функций органа местного самоуправления (далее - орган, предоставляющий муниципальные услуги), которая осуществляется по запросам заявителей в пределах полномочий органа, предоставляющего муниципальные услуги, по решению вопросов местного значения, установленных в соответствии с Федеральным законом от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" и уставами муниципальных образований.

Как указано в части 1 статьи 1 Федеральный закон № 210-ФЗ «настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с предоставлением государственных и муниципальных услуг соответственно федеральными органами исполнительной власти, органами государственных внебюджетных фондов, исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также местными администрациями и иными органами местного самоуправления, осуществляющими исполнительно-распорядительные полномочия (далее - органы местного самоуправления)».

Потребителями этих услуг являются только физические и юридические лица. Данные услуги предоставляются по запросам физических и юридических лиц в соответствии с административными регламентами.

На момент выдачи разрешения на право проведения земляных работ (15 августа 2013 года) отсутствовал Административный регламент предоставления муниципальной услуги по оформлению и выдаче разрешения на право производства земляных работ. Он был принят постановлением Администрации городского поселения город Нерехта от 16 декабря 2013 года № 351.

В тоже время, характер выдачи разрешения на производство земляных работ, действовавший на момент выдачи разрешения на производство земляных работ ООО «ПрофЭлектроионтаж», предусматривающий заявительный порядок получения такого разрешения, осуществляемый в рамках полномочий городского поселения город Нерехта имеет признаки понятия муниципальной услуги данного в пункте 2 статьи 2 Федерального закона № 210-ФЗ, независимо от наличия на тот период Административного регламента предоставления данной услуги.

Анализируя вышеназванные нормы, можно сделать вывод о том, орган местного самоуправления имеет правомочие по созданию подведомственных ему организаций, и передачи им соответствующих полномочий, но только с учетом требования вышеназванных нормативно-правовых актов, а также части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Доводы Администрации городского поселения город Нерехта о том, что согласно части 1 статьи 17 Федерального закона № 131-ФЗ в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов и городских округов обладают полномочиями, в том числе, 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 признаются не обоснованными, вследствие того, что при осуществлении данных органам местного самоуправления прав, на них лежит обязанность по соблюдению обязательных требований иных нормативно-правовых актов, в частности части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции. Вместе с тем, согласно пункту 1.8 Устава МБУ «АГТХ» учреждение в пределах своей уставной правоспособности может осуществлять

приносящую доходы деятельность. На заседании комиссии по рассмотрению дела представитель МБУ «АГГХ» устно подтвердил, что бюджетное учреждение является хозяйствующим субъектом, осуществляет деятельность, приносящую ему прибыль. Фактическое взимание платы за выдачу разрешения на производство земляных работ также свидетельствует об этом.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации. Таким образом, МБУ «АГГХ» является хозяйствующим субъектом по определению, данному в пункте 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Порядок выдачи разрешения на право производства земляных работ на территории городского поселения город Нерехта на момент обращения ООО «ПрофЭлектромонтаж» регулировался решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 «О правилах производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов». Плата за выдачу разрешения на право производства земляных работ была установлена в пункте 3.2.5 данного решения, а также в решении Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239. Решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 24 октября 2013 года № 240 решение Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51 отменено.

Согласно подпункту 3 пункта 3.1. данного решения, разрешение на право производства земляных работ, указанных в перечне (приложение № 3) выдается МУ «Управление жилым фондом» города Нерехты по предъявлению установленных правилами документов в полном объеме и при условии заключения с инспекцией договора (приложение № 4), обуславливающего технические и финансовые обязательства сторон.

Как уже было указано выше, тип МУ «Управление жилым фондом» был изменен решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22.12.2011 г. № 70 на муниципальное бюджетное учреждение (МБУ «АГГХ»).

Согласно пункту 3.2. решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 Заказчик для получения разрешения на право производства земляных работ обязан предъявить:

- проект, окончательно согласованный с отделом архитектуры и градостроительства города, разрешение инспекции государственного архитектурно-строительного надзора (ГАСН) (п.п. 3.2.1.);
- справки – условия владельцев инженерных коммуникаций и территорий, попадающих в зону производства работ (п.п.3.2.2.);
- проект организации и график производства работ (стройгенплан) согласованный с Отделом архитектуры градостроительства, ГИБДД и МУ «Управление жилым фондом» (п.п. 3.2.3.);
- гарантийное заявление (п.п. 3.2.4.);
- квитанцию или поручение об оплате за оформление разрешения на производство земляных работ, согласно утвержденных тарифов (п.п. 3.2.5.);
- лицензию на установку технических средств регулирования при обустройстве мест производства работ на проезжих частях улиц или договор с организацией,

имеющей такую лицензию (п.п. 3.2.6.).

Как указано в пункте 3.13. решения Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51 после окончания работ, полного восстановления всех элементов благоустройства нарушенных при выполнении земляных работ, восстановленное благоустройство должно быть первоначально предъявлено владельцу территории по которой производились работы (предприятию, организации, школе, ЖЭУ и т.д.) и в МУ «Управление жилым фондом» для окончательной приемки качества и объема выполненных работ, ему же передается разрешение для погашения.

Согласно пункту 3.14. решения Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51 МУ «Управление жилым фондом» имеет право не выдавать разрешение на право производства земляных работ организациям:

- не выполняющим работу в указанный срок по ранее выданным разрешениям (п.п. 3.14.1);

- не восстанавливающим в указанный в разрешении срок элементов благоустройства или повреждения сооружений (п.п. 3.14.2.)

Согласно пункту 4.31. решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 работники МУ «Управление жилым фондом» имеют право присутствовать при проведении всех земляных работ, восстановлении благоустройства и приостанавливать ведение всех работ, предусмотренных Перечнем работ, на производство которых необходимо получить разрешение (ордер) (Приложение № 3 к решению Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51), выполняемых с нарушением данных Правил.

Как указано выше, согласно пунктам 3, 5 части 1 статьи 8 Градостроительного кодекса, к полномочиям органов местного самоуправления поселений в области градостроительной деятельности относятся:

- утверждение правил землепользования и застройки поселений;

- выдача разрешений на строительство, разрешений на ввод объектов в эксплуатацию при осуществлении строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, расположенных на территориях поселений.

Исходя из анализа пункта 1 статьи 740 Гражданского кодекса, к понятию строительства относятся, помимо создания отдельного объекта, также проведение ряда строительных мероприятий.

Вопрос о необходимости получения разрешения на производство земляных работ и законности выдачи разрешения на производство земляных работ осуществляемых в рамках строительства сетей внешнего электроснабжения, в рассматриваемом деле, подлежит передаче в органы прокуратуры.

Как пояснила Администрация городского поселения город Нерехта, работы по замене электрической опоры, производились ООО «ПрофЭлектромонтаж» на земельном участке, находящемся в государственной собственности, право собственности на данный земельный участок не разграничено. Согласно абзацу 2 пункта 10 статьи 3 Федерального закона от 25 октября 2001 года № 137-ФЗ распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, осуществляется органами местного самоуправления муниципальных районов, городских округов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности. Вопрос об учете статуса земельного участка при выдаче разрешения на производство земляных работ также подлежит передаче в органы прокуратуры.

Как уже было указано, в подпункте 3.1. решения Совета депутатов городского

поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года было установлено, что разрешение на право производства земляных работ выдается МУ «Управление жилым фондом» (тип которого был изменен на муниципальное бюджетное учреждение «АГХ»), при условии заключения с инспекцией договора, обуславливающего технические и финансовые обязательства сторон. Плата за выдачу разрешения на право производства земляных работ была установлена в пункте 3.2.5 данного решения, а также в решении Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 года № 239.

Согласно части 1 статьи 8 Федерального закона № 210-ФЗ государственные и муниципальные услуги предоставляются заявителям на бесплатной основе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 8 Федерального закона № 210-ФЗ государственная пошлина взимается за предоставление государственных и муниципальных услуг в случаях, порядке и размерах, установленных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Согласно части 3 статьи 8 Федерального закона № 210-ФЗ в случаях, предусмотренных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, государственные и муниципальные услуги оказываются за счет средств заявителя впредь до признания утратившими силу положений федеральных законов, принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации, нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, муниципальных правовых актов, в соответствии с которыми государственные и муниципальные услуги оказываются за счет средств заявителя.

Ни Налоговый кодекс Российской Федерации, ни иные законодательные акты Российской Федерации не устанавливают плату за оказание такой услуги как оформление, выдача разрешения на производство земляных работ с последующим контролем за восстановлением благоустройства.

Между тем, согласно подпункту 3.2.5. пункта 3.2. решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 заказчик для получения разрешения на право производства земляных работ обязан предъявить квитанцию или поручение об оплате за оформление разрешения на производство земляных работ согласно утвержденных тарифов (приложение № 6). Согласно решению Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 г. № 239, посредством которого в Приложение № 6 к решению Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 5 были внесены изменения, была утверждена плата за выдачу разрешений на право производства земляных работ, а также за продление таких разрешений.

Довод Совета депутатов городского поселения город Нерехта, согласно которому решение Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51 было принято до вступления в силу Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым был установлен запрет на совмещение функций органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов признается необоснованным и не соответствующим действующим нормам законодательства. Приведение в соответствие с действующим законодательством муниципальных правовых актов является обязанностью органа местного самоуправления. Решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15 июня 2006 года № 51 отменено лишь 24 октября 2010 года, путем утверждения решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 24.10.2013 г. № 240 «Об отмене некоторых решений

Совета депутатов городского поселения город Нерехта».

При рассмотрении настоящего дела, Комиссия усмотрела в действиях Совета депутатов городского поселения город Нерехта признаки нарушения части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

Согласно части 2 статьи 9.2. Закона о некоммерческих организациях бюджетное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с предметом и целями деятельности, определенными в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами, муниципальными правовыми актами и уставом.

Поэтому, МБУ «АГГХ» при осуществлении своей деятельности по выдаче разрешения на право производства земляных работ руководствовалось, помимо Устава и заключенного с Администрацией городского поселения город Нерехта Соглашения, решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51 определяющем, помимо прочего, порядок выдачи разрешения на право производства земляных работ.

Поэтому Совет депутатов городского поселения город Нерехта, приняв свое решение от 15 июня 2006 года № 51, и установив в нем, что разрешение на производство земляных работ выдает МБУ «АГГХ» с выполнением широкого объема действий, начиная с приема документов, возможности отказа от такого приема, кончая выдачей разрешения и проведения контрольных мероприятий, а также приняв решение от 29 августа 2007 г. № 239, в котором предусмотрены тарифы за выдачу разрешения на право производства земляных работ, нарушил требования части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции. Приняв такой порядок в своем решении от 15 июня 2006 года № 51, предусматривающий выдачу разрешения на производство земляных работ на возмездной основе, которым МБУ «АГГХ» не могло не руководствоваться, Совет депутатов городского поселения город Нерехта наделил функциями органа местного самоуправления данное бюджетное учреждение.

МБУ «АГГХ» взимало плату за выдачу разрешения на право производства земляных работ в соответствии с пунктом 3.2.5. решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51, решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29 августа 2007 г. № 239, Уставом бюджетного учреждения утвержденного Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 8 февраля 2012 г. № 25, а также в соответствии с Соглашением, в котором помимо иных полномочий, бюджетному учреждению было передано полномочие по оформлению и выдаче разрешения на право производства земляных работ, МБУ «АГГХ» выполняло функцию по выдаче разрешения на право производства земляных работ. МБУ «АГГХ» в пояснениях указало, что действовало при взимании данной платы во исполнение данных муниципальных правовых актов, Устава, Соглашения о передачи части полномочий. Согласно пункту 9 частью 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 запрещается установление и (или) взимание не предусмотренных законодательством Российской Федерации платежей при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг.

Данной нормой установлен прямой императивный запрет на установление и (или) взимание платы при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг, если такая плата не предусмотрена действующим законодательством Российской Федерации.

Действующим законодательством взимание платы за выдачу разрешения на право производства земляных работ не предусмотрено.

Взимание платы бюджетным учреждением (МБУ «АГТХ») с ООО «ПрофЭлектромонтаж» за выдачу разрешения на право производства земляных работ противоречит приведённому законодательству и подтверждается материалами дела. Установление вины бюджетного учреждения подлежит оценке при выяснении других обстоятельств, совершения административного правонарушения.

Статьей 15 Закона о защите конкуренции запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции одним из признаков ограничения конкуренции является установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пункт 9 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает установление и (или) взимание не предусмотренных законодательством Российской Федерации платежей при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг.

Частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным законом от 1 декабря 2007 года N 317-ФЗ "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" и Федеральным законом от 30 октября 2007 года N 238-ФЗ "О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта".

Материалами дела подтверждается нарушение требований пункта 9 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в виде незаконного взимания платы с ООО

«ПрофЭлектромонтаж» бюджетным учреждением (МБУ «АГГХ») за выдачу разрешения на производство земляных работ, и нарушение части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции в виде незаконного совмещения функций Администрации городского поселения город Нерехта и функций МБУ «АГГХ», путем осуществления МБУ «АГГХ» функции Администрации городского поселения город Нерехта по выдаче разрешения на производство земляных работ.

Таким образом, Комиссия приходит к заключению о том, что в рассматриваемом случае имеются достаточные доказательства квалифицировать действия Администрации городского поселения город Нерехта, не предусмотренными федеральными законами, по наделению Уставом, а также Соглашением о передаче части полномочий бюджетное учреждение (МБУ «АГГХ»), функцией по выдаче разрешения на право производства земляных работ бюджетное учреждение (МБУ «АГГХ»); действия Совета депутатов городского поселения город Нерехта по принятию решения Совета депутатов от 15 июня 2006 года № 51, в части наделения положениями данного решения бюджетное учреждение (МБУ «АГГХ») функциями по выдаче разрешения на право производства земляных работ на возмездной основе как нарушение части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции; действия Совета депутатов городского поселения город Нерехта по принятию решения от 15 июня 2006 года № 51, решения от 29 августа 2007 г. № 239 устанавливающих плату за выдачу разрешения на производство земляных работ, как нарушение пункта 9 части 1 статьи 15; действия МБУ «АГГХ» по взиманию платы за выдачу разрешения на право производства земляных работ как нарушение пункта 9 части 1 статьи 15.

В тоже время, в материалах дела имеется решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 24.10.2013 г. № 240 «Об отмене некоторых решений Совета депутатов городского поселения город Нерехта», посредством принятия которого признаны утратившими силу в частности, решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51, решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 29.08.2007 г. № 239.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о добровольном устранении Советом депутатов городского поселения город Нерехта нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в наделении МБУ «АГГХ» полномочиями органа местного самоуправления по выдаче разрешения на производство земляных работ, а также в установлении платы за выдачу разрешения на производство земляных работ.

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:

1. Признать факт нарушения Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в наделении Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской,

путем утверждения Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 г. Устава Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в пункте 2.3.15 которого, среди прочих полномочий, установлено полномочие по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ, а также путем передачи муниципальному бюджетному учреждению «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» Соглашением о передаче части полномочий, заключенным 9 января 2013 года между Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области и Муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», полномочий по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам (подпункт 7 пункта 1.2 Соглашения).

2. Признать факт нарушения Советом депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области п. 9 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в утверждении: решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 15 июня 2006 года № 51 «О правилах производства работ при прокладке, переустройству и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов», в подпункте 3.2.5 которого предусмотрена оплата за оформление разрешения на производство земляных работ, согласно утвержденных тарифов, решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 29 августа 2007 г. № 239 «О внесении изменений в решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта № 51 от 15.06.2006 г.», в котором, в числе иных услуг и тарифов, установлено взимание платы за выдачу разрешения на производство земляных работ; ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в утверждении решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 15 июня 2006 г. № 51 «О правилах производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов», которое устанавливает в разделе 3 требования к порядку выдачи разрешения на право производства земляных работ, в соответствии с подпунктом 3.1 которого разрешение на право производства земляных работ выдается МУ «Управление жилым фондом». Тип МУ «Управление жилым фондом» решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 22 декабря 2011 г. № 70 «О создании муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» изменен на муниципальное бюджетное учреждение «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство».

3. Признать факт нарушения муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» пункта 9 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во взимании платы за выдачу разрешения на право производства земляных работ, без основания такого взимания, предусмотренного законодательством Российской Федерации.

4. В виду добровольного устранения нарушения Советом депутатов городского

поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области вменяемых нарушений путем принятия решения от 24 октября 2013 г. № 240 «Об отмене некоторых решений Совета депутатов городского поселения город Нерехта», которым признаны утратившими силу решения Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области: от 15.06.2006 г. № 51 «О правилах производства работ при прокладке, переустройству, ремонту и содержанию подземных коммуникаций, устройству нулевых циклов зданий, сооружений и других объектов»; от 29 августа 2007 г. № 239 «О внесении изменений в решение Совета депутатов городского поселения город Нерехта от 15.06.2006 г. № 51», дело в отношении Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области подлежит прекращению.

5. В связи с принятием Административного регламента предоставления муниципальной услуги «Выдача разрешений на производство земляных работ на территории муниципального образования городское поселение город Нерехта», утвержденного постановлением Администрации городского поселения город Нерехта от 16 декабря 2013 г. № 351, в соответствии с пунктом 1.2. которого данная муниципальная услуга предоставляется администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области, предписание муниципальному бюджетному учреждению «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» не выдавать

6. Выдать Администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Резолютивная часть решения оглашена по окончании рассмотрения дела и приобщена к материалам дела.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии:  
\_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>

- [reshenie\\_po\\_delu\\_no\\_04-68-1178.doc](#)