

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 19 августа 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 24 августа 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии: - Бутенко И.В., заместителя руководителя - начальника отдела контроля монополистической деятельности;
- Бердниковой Т.Н., главного специалиста - эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

членов комиссии: - Лепихиной С.Н., ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 05-10/90-15, возбужденное по признакам нарушения Советом Наумовского сельского поселения абз. 1 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Томским УФАС России в результате проверки Администрации Наумовского сельского поселения Томского района (Акт проверки №9 от 06.07.2015) выявлено, что на территории Наумовского сельского поселения действует Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение», принятое Решением Совета Наумовского сельского поселения от 27.01.2009 № 39 и подписанное Главой Наумовского сельского поселения, отдельные положения которого содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В заседание Комиссии ответчиком (Совет Наумовского сельского поселения) представлены документы, затребованные Определением, и отзыв, из которого следует, что в соответствии с п.20 ст.4 Устава Наумовского сельского поселения к вопросам местного значения поселения относится организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения. Решением Совета Наумовского сельского поселения от 27.01.2009 № 38 утверждено Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение», которое фактически не реализовывалось. Специализированная служба не создана в связи с нецелесообразностью. В поселении 5 кладбищ открытых для захоронения, которые проводятся родственниками умерших. Обустройство и содержание кладбищ

проводится администрацией поселения с участием населения. В дальнейшем, при необходимости создания специализированной службы по вопросам похоронного дела, будут проведены все публичные процедуры в соответствии с федеральным законодательством.

Изучив представленные документы и материалы дела, заслушав представителя ответчика по делу, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с Уставом Наумовского сельского поселения Совет Наумовского сельского поселения является представительным органом Наумовского сельского поселения Томского района Томской области (п. 1 ч. 1 ст. 2 Устава); принимает муниципальные правовые акты по вопросам местного значения (ч. 1 ст. 24 Устава).

27.01.2009 Решением Совета Наумовского сельского поселения № 39 принято Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение» (далее - Положение), которое на момент рассмотрения настоящего дела является действующим.

В соответствии с указанным Положением на территории Наумовского сельского поселения оказание ритуальных услуг может осуществляться юридическими лицами независимо от форм их собственности, либо индивидуальными предпринимателями, кроме услуг по погребению согласно гарантированному перечню, оказываемых специализированной службой по вопросам похоронного дела (п.2.2 Положения); мероприятия по обустройству и содержанию мест погребения осуществляются специализированной службой по вопросам похоронного дела согласно Правилам содержания общественных муниципальных кладбищ, утвержденных Главой местной администрации (п.4.2 Положения).

Таким образом, согласно Положению специализированная служба по вопросам похоронного дела наделена исключительными правами по оказанию услуг по погребению согласно гарантированному перечню, а также по содержанию и обустройству мест погребения.

В соответствии с п.22 ч.1 и ч.3 ст.14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и п.20 ст.4 Устава Наумовского сельского поселения организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения относится к вопросам местного значения Наумовского сельского поселения.

Частью 1 ст. 54 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно п.2 ст.9, п. 1 ст. 25 Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее - Закон о погребении) организация похоронного дела, в том числе и по погребению как одному из видов ритуальных услуг, осуществляется органами местного самоуправления через создаваемые этими органами специализированные службы по вопросам похоронного дела.

Вместе с тем, оказанием ритуальных услуг, в том числе и погребением, может заниматься не только специализированная организация, созданная органами местного самоуправления. [Статьей 6](#) указанного Закона установлено, что в случае мотивированного отказа кого-либо из указанных в [ст. 5](#) Закона о погребении лиц от исполнения волеизъявления умершего оно может быть исполнено иным лицом, взявшим на себя обязанность осуществить погребение умершего, либо осуществляется специализированной службой по вопросам похоронного дела.

Согласно [статье 9](#) Закона о погребении специализированные службы на безвозмездной основе оказывают супругам, близким родственникам и другим лицам гарантированный перечень услуг по погребению. При этом расходы специализированной службе возмещаются за счет различных фондов.

[Статья 10](#) Закона о погребении предусматривает, что родственники умершего, осуществившие погребение за счет собственных средств, вправе получить социальное пособие на погребение. Гражданам, пользовавшимся услугами на безвозмездной основе, социальное пособие на погребение не выплачивается. Следовательно, Закон о погребении предусматривает как безвозмездное оказание ритуальных услуг специализированной службой органа местного самоуправления, так и осуществление погребения за свой счет, с последующим получением социального пособия. В последнем случае родственники могут получить ритуальные услуги (в том числе и погребение) у любого лица, осуществляющего оказание таких услуг. Иначе следовало бы признать, что у родственников умершего отсутствует право выбора организации, оказывающей такие услуги.

Таким образом, не только специализированная служба, но и иные организации могут предоставлять комплекс услуг в рамках гарантированного перечня с соответствующим возмещением из бюджета.

Из вышеизложенного следует, что статус специализированной службы по вопросам похоронного дела не может служить основанием предоставления данному субъекту исключительного права на оказание услуг по погребению согласно гарантированному перечню, как это указано в п.2.2 Положения, утв. Советом Наумовского сельского поселения.

Наделение специализированной службы по вопросам похоронного дела исключительным правом на оказание услуг по погребению согласно гарантированному перечню (п.2.2 Положения) создает преимущественные условия деятельности специализированной службы как хозяйствующего субъекта по отношению к другим участникам рынка похоронных услуг, тем самым приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на указанном рынке.

Наделение специализированной службы по вопросам похоронного дела функциями по обустройству и содержанию мест погребения (п.4.2 Положения) также содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства, поскольку выполнение работ по содержанию муниципальных кладбищ на территориях мест захоронений должно осуществляться в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», так как содержание кладбища в надлежащем санитарном состоянии

входит в компетенцию органов местного самоуправления и является муниципальной нуждой. В связи с вышеизложенным, органы местного самоуправления обязаны размещать заказы на предоставление услуг по содержанию мест захоронений на конкурсной основе, обеспечивая при этом соблюдение требований антимонопольного законодательства.

В соответствии с абз.1 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления 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).

Согласно п. 7 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», конкуренция это 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.

Соперничество хозяйствующих субъектов может быть обеспечено только при условии публичности (гласности), которая исключает создание, какому-либо хозяйствующему субъекту преимущественных условий по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, т.е. при условии проведения процедуры торгов, либо иных публичных процедур.

Комиссия обращает внимание, что отсутствие в Наумовском сельском поселении специализированной службы по вопросам похоронного дела и фактическое неисполнение Положения не является основанием для вывода об отсутствии нарушения абз.1 ч.1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции», поскольку достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст.15 Закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции, что соответствует правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10. При этом в тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Наделение согласно Положению специализированной службы по вопросам похоронного дела исключительными правами по оказанию услуг по погребению и по содержанию и обустройству мест погребения общественного муниципального кладбища без проведения публичных процедур, в том числе торгов, нарушает п.1 ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации, ч. 1 ст. 54 Федерального закона №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», ч.1 и ч.5 ст. 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также и нормы Закона «О защите конкуренции», так как устраняется сама возможность конкуренции среди хозяйствующих субъектов и создаются преимущества отдельному

хозяйствующему субъекту.

Таким образом, Комиссия установила, что Совет Наумовского сельского поселения, издав акт - Решение Совета Наумовского сельского поселения от 27.01.2009 № 39, утвердившее Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение», п.2.2 и п.4.2 которого наделяют специализированную службу по вопросам похоронного дела без проведения публичных процедур, в том числе торгов, исключительными правами по оказанию услуг по погребению и по содержанию и обустройству мест погребения общественного муниципального кладбища, нарушил абз.1 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Советом Наумовского сельского поселения допущено нарушение абз.1 ч.1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» путем издания акта - Решения от 27.01.2009 № 39, утвердившего Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение», п.2.2 и п.4.2 которого наделяют специализированную службу по вопросам похоронного дела без проведения публичных процедур исключительными правами по оказанию услуг по погребению и по содержанию и обустройству мест погребения общественного муниципального кладбища, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Выдать предписание об изменении акта, нарушающего антимонопольное законодательство, а именно, о внесении изменений в Решение от 27.01.2009 № 39, путем исключения п.2.2 и п.4.2 из Положения об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории муниципального образования «Наумовское сельское поселение»,

4. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать вопрос о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

И.В. Бутенко

Председатель Комиссии

Т.Н. Бердникова

Члены комиссии

С.Н. Лепихина

ПРЕДПИСАНИЕ

24 августа 2015 года

Томск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- председателя комиссии:
- Бутенко И.В., заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля монополистической деятельности;
 - Лепихиной С.Н., ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,
- членов комиссии:
- Бердниковой Т.Н., главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 24 августа 2015 года по делу № 05-10/90-15 о нарушении Советом Наумовского сельского поселения абз. 1 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Совету Наумовского сельского поселения в срок до 24.11.2015 прекратить нарушение абз.1 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в издании акта - Решения от 27.01.2009 № 39, утвердившего Положение об организации ритуальных услуг и содержании мест захоронения на территории МО «Наумовское сельское поселение», п.2.2 и п.4.2 которого наделяют специализированную службу по вопросам похоронного дела без проведения публичных процедур исключительными правами по оказанию услуг по погребению и по содержанию и обустройству мест погребения общественного муниципального кладбища, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно, исключить п.2.2 и п.4.2 из указанного Положения.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

С.Н. Лепихина

Члены комиссии

Т.Н. Бердникова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.