

## РЕШЕНИЕ

По делу № 64-3/33-2011 по признакам нарушения Собранием депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района Федерального закона "О защите конкуренции"

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена "08" июля 2011г.

В полном объеме решение изготовлено "21" июля 2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, рассмотрев дело № 64-3/33-2011 по признакам нарушения Собранием депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района (301720, Тульская область, г. Кимовск, ул. Ленина, д.44а) частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела явилось обнаружение Тульским УФАС России признаков нарушения антимонопольного законодательства в отдельных нормах Положения о погребении и похоронном деле на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района (далее – Положение о погребении), Порядка деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела (далее – Порядок деятельности специализированных служб), Порядка деятельности общественных кладбищ, расположенных на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района (далее – Порядок деятельности кладбищ), утвержденных решением Собрания депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района от 27.04.2007 № 26-102.

В ходе рассмотрения дела выявлено следующее.

Пунктом 1.4 Положения о погребении установлено, что специализированная служба по вопросам похоронного дела (далее – специализированная служба) – **хозяйствующий субъект**, целью деятельности которого является погребение умершего и оказание услуг по погребению.

При этом системный анализ норм Положения о погребении, Порядка деятельности специализированных служб и Порядка деятельности кладбищ позволяет сделать вывод о том, что под специализированной службой подразумевается служба, созданная администрацией муниципального образования город Кимовск Кимовского района.

Положением о погребении установлены следующие нормы:

-пунктом 10.4: **земельный участок под захоронение отводится специализированной службой** согласно плану кладбища;

-дефисом 1 пункта 14.3: администрация муниципального образования город Кимовск Кимовского района в пределах своей компетенции осуществляет **регулирование ценовой и тарифной политики** муниципальных предприятий, **организаций**, учреждений, осуществляющих деятельность в сфере погребения и похоронного дела.

Порядком деятельности специализированных служб установлены следующие нормы:

-подпунктом 1 пункта 2.2:специализированная служба обеспечивает выполнение услуг **на платной основе по оформлению соответствующих документов**;

-пунктом 3.8: **специализированные службы** обеспечивают **формирование и сохранность архивного фонда документов по учету захоронений**;

-пунктом 3.9: для осуществления своих **обязанностей по оказанию всего комплекса ритуальных услуг по погребению** в составе **специализированных служб** могут создаваться салоны-магазины, бюро, которые **осуществляют** (в том числе): **оформление документов на отвод земельного участка для захоронения; оформление документов на повторное захоронение.**

Порядком деятельности кладбищ установлены следующие нормы:

-пунктом 1.4: благоустройство кладбищ, содержание их в надлежащем порядке, обеспечение обслуживающим персоналом, а также изготовление и продажа предметов похоронного ритуала **осуществляется специализированной службой**;

-пунктом 2.3: каждое захоронение регистрируется в книге по установленной форме с указанием секторов кладбища. **Регистрация проводится администрацией специализированной службы. Заказы на подготовку могил на родственных участках и закрытых для свободного**

захоронения оформляются администрацией специализированной службы кладбища. При этом определяется возможность захоронения на конкретном участке и стоимость услуг по подготовке могилы на участке кладбищ, закрытых для свободного захоронения.

При этом согласно пункту 3.1 Порядка деятельности специализированных служб (с учетом нормы пункта 1.1 указанного Порядка), установлено, что в составе специализированной службы, созданной администрацией муниципального образования город Кимовск Кимовского района, может функционировать администрация кладбища;

-пунктом 2.6: место для захоронения **отводится специализированной службой;**

-пунктом 2.7: при наличии свободного места около могилы родственников **с письменного разрешения администрации специализированной службы разрешается** подзахоронение на этом участке с соблюдением санитарных правил;

-пунктом 2.12: в случае самовольно посаженных деревьев **администрация специализированной службы обязана предложить** в 10-дневный срок снести их;

-пунктом 3.1: **все работы на кладбище**, связанные с установкой надмогильных сооружений, **могут производиться только с разрешения администрации кладбища**, в хозяйственном ведении которой находится кладбище;

-пунктом 3.3: надмогильные сооружения на могилах **устанавливаются или заменяются на другие с разрешения администрации кладбища;**

-пунктом 3.5: сооружения, установленные за пределами отведенного земельного участка, **подлежат сносу администрацией кладбища;**

-пунктом 3.7: **установка** памятников и других надгробных сооружений **подлежит обязательной регистрации в администрации кладбища;**

-дефисами 1, 2, 3, 4, 8 статьи 4: **ответственность за организацию похоронного обслуживания, благоустройство мест захоронения и санитарное состояние территории кладбища возлагается на администрацию кладбища**, которая обязана обеспечить (в том числе) **своевременную подготовку могил, соблюдение установленной нормы отвода каждого земельного участка для захоронения и правил подготовки могил, работу поливочного водопровода, общественных туалетов, освещения, систематическую уборку, содержание в надлежащем порядке братских могил и могил, находящихся под охраной государства;**

-дефисами 1, 2, 3, 5 пункта 5.2: **администрация специализированной службы обязана содержать кладбище** в надлежащем порядке и обеспечить (в том числе) **соблюдение установленной нормы отвода земельного участка на могилу, содержание в исправном состоянии зданий, инженерного оборудования, территорию кладбища и ее ограды, дорог, площадок и их ремонт, уход за зелеными насаждениями на всей территории кладбища, их полив, обновление, удаление с могил и вывоз с территории кладбища мусора;**

-пунктом 6.3: торговля цветами, предметами похоронного ритуала и материалами по благоустройству могил **может осуществляться только с разрешения администрации кладбища. Форма разрешения устанавливается администрацией специализированной службы;**

-пунктом 8.2: для проезда катафалка должен быть **пропуск установленного образца, выдаваемый администрацией специализированной службы;**

-пунктом 8.3: **движение транспортных средств по территории кладбища допускается на платной основе в пределах утвержденных администрацией специализированных служб схем движения и стоянок транспортных средств.**

В соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (далее – закон о местном самоуправлении) к вопросам местного значения относится, в том числе, **организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения.** Пунктом 2 статьи 25 Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" (далее – закон о погребении) **организацию похоронного дела осуществляют органы местного самоуправления,** тогда как **погребение** умершего и оказание услуг по погребению **осуществляется специализированными службами по вопросам похоронного дела** (далее – специализированная служба).

Системный анализ норм СанПин 2.1.1279-03 позволяет сделать вывод о том, что кладбища представляют собой прежде всего земельный участок, на котором предусматриваются определенные функциональные зоны.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 99 Земельного кодекса Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (далее – ЗК РФ) земли военных и гражданских захоронений относятся к землям историко-культурного назначения, а полномочия по предоставлению земельных участков в силу статьи 29 ЗК РФ осуществляются органами местного самоуправления в пределах их компетенции. Следовательно, **предоставление земельного участка непосредственно под захоронение (погребение) тела умершего также относится к полномочиям органов местного самоуправления.**

Таким образом, нормы пункта 10.4 Положения о погребении, подпункта 1 пункта 2.2, пунктов 3.8, 3.9, 5.1 Порядка деятельности специализированных

служб, пунктов 2.3, 2.6, 2.7, 2.12, 3.1, 3.3, 3.5, 3.7, статьи 4, пунктов 5.2, 6.3, 8.2, 8.3 Порядка деятельности кладбищ наделяют отдельный хозяйствующий субъект – специализированную службу – согласовательными и контрольно-разрешительными функциями, связанными с организацией похоронного дела (оказания ритуальных услуг), что является функцией органов местного самоуправления и, следовательно, создает преимущественные условия для деятельности специализированной службы как хозяйствующего субъекта. Передача функций органов местного самоуправления специализированной службе по учету и регистрации захоронений, формирование архивного фонда документов по учету захоронений, согласованию подзахоронений, по согласованию установки (замены) памятников и надмогильных сооружений, выдача пропусков для проезда катафалков и других функций, а также **передача специализированной службе (администрации кладбища) в хозяйственное ведение кладбища**, является нарушением требований части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 29 закона о погребении на специализированную службу **возлагается обязанность по осуществлению погребения умерших**. При этом гарантированный перечень услуг по погребению определен статьями 9, 12 указанного закона и включает:

- оформление документов, необходимых для погребения;
- облачение тела (при отсутствии лиц, взявших на себя обязанность осуществить погребение умершего);
- перевозка умершего на кладбище (в крематорий);
- погребение.

Статья 3 закона о погребении определяет погребение как обрядовые действия по захоронению тела (останков) человека после его смерти в соответствии с обычаями и традициями, не противоречащими санитарным и иным требованиям. Соответственно, функции (действия) по оформлению и регистрации каждого захоронения в книге установленной формы не являются деятельностью по погребению умерших.

При этом закон о погребении не ограничивает субъектный состав хозяйствующих субъектов (организаций и индивидуальных предпринимателей), осуществляющих деятельность по оказанию ритуальных услуг, в том числе по факту наличия и/или отсутствия у них статуса специализированной службы.

Нормами пункта 3.2 Порядка деятельности специализированных служб, пункта 1.4, статьи 4, пункта 5.2 Порядка деятельности кладбищ на **конкретный** хозяйствующий субъект (специализированную службу) **возложены обязанности** по благоустройству кладбищ, обеспечение обслуживающим персоналом, содержанию их в надлежащем порядке, ответственность за

санитарное состояние территории кладбища, включая обязанность выполнения ряда работ/услуг (таких как систематическая уборка от мусора, освещение и т.п.).

Кроме того, дефисом 1 пункта 14.3 Положения о погребении установлено, что администрация муниципального образования город Кимовск Кимовского района осуществляет регулирование ценовой и тарифной политики (в том числе) организаций, осуществляющих деятельность в сфере погребения и похоронного дела, что является вмешательством в хозяйственную деятельность хозяйствующего субъекта и противоречит требованиям части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает органам местного самоуправления принимать акты и/или совершать действия/бездействие, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, в сфере доступа хозяйствующих субъектов на товарный рынок выполнения работ/оказания услуг по содержанию городских кладбищ, а также в сфере распределения бюджетных средств без проведения публичных процедур.

Как следует из буквального содержания норм закона о погребении, содержание кладбищ не входит в перечень услуг по погребению специализированных служб, каких-либо специальных требований к содержанию муниципальных кладбищ (мест погребения) равно как и требований к субъектам, имеющим намерение осуществлять их содержание, действующее законодательство не содержит и, следовательно, услуги/ работы по содержанию мест погребения (муниципальных кладбищ) являются конкурентными видами деятельности и должны осуществляться по результатам проведения торгов.

Пунктом 2.9 СанПиН 2.1.1279-03 установлено, что устройство кладбища осуществляется в соответствии с утвержденным в установленном порядке проектом, в котором необходимо предусмотреть (в том числе) следующее:

- систему дренажа;

- обваловку территории;

- организацию и благоустройство санитарно-защитной зоны;

- организацию подъездных путей и автостоянок;

- канализирование, водоснабжение, теплоснабжение, благоустройство территории.

При этом (пункт 2.11 указанных СанПиН) территория санитарно-защитных зон должна быть спланирована, благоустроена и озеленена, иметь транспортные и инженерные коридоры. Кроме того, на участках кладбищ предусматриваются (в том числе) стоянки автокатафалков и

автотранспорта, урны для сбора мусора, площадки для мусоросборников с подъездами к ним, а указанные площадки должны быть ограждены и иметь твердое покрытие (асфальтирование, бетонирование) (пункты 7.9, 7.10 СанПин 2.1.1279-03).

Таким образом, содержание кладбищ (мест погребения) включает в себя комплекс работ по уборке территории, сбору-вывозу мусора, поддержанию в надлежащем состоянии инженерно-технических сооружений, транспортных и инженерных коридоров, дорог, содержанием зеленых насаждений.

В соответствии с законом о местном самоуправлении к **вопросам местного значения** относится, в том числе, **содержание мест захоронения**. Следовательно, выполнение работ (оказание услуг) по содержанию мест захоронений (кладбищ) является муниципальной нуждой, осуществляемой за счет средств местного бюджета. Соответственно, выполнение работ (оказание услуг) для муниципальных нужд должно проводиться посредством размещения муниципального заказа в соответствии с требованиями закона о размещении заказа на основании проведения публичных процедур.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 23 Закона о защите конкуренции федеральный антимонопольный орган наделен полномочиями давать разъяснения по вопросам применения им антимонопольного законодательства. В письме ФАС России от 30.09.2009 № АК/34001 "О разъяснении применения антимонопольного законодательства" указано, что выполнение работ по содержанию муниципальных кладбищ на территориях мест захоронений должно осуществляться в соответствии с законом о размещении заказов, так как содержание кладбища в надлежащем санитарном состоянии входит в компетенцию органов местного самоуправления и является муниципальной нуждой и 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.

Передача функций органов местного самоуправления вышеуказанными нормами хозяйствующему субъекту (специализированной службе) и ограничение круга хозяйствующих субъектов к доступу оказания отдельных видов ритуальных услуг и к осуществлению работ/оказанию услуг по содержанию кладбищ (мест погребения) ведет к созданию преимущественных условий деятельности для специализированной службы как хозяйствующего субъекта, а также ограничивает конкуренцию путем создания неравных условий деятельности специализированной службы и иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность на рынке оказания ритуальных услуг.

Аналогичные выводы содержатся и в Постановлении от 23.09.2008 №

12027/07 Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации о том, что выделение земельных участков под захоронение, регистрация захоронений, а также наделение хозяйствующего субъекта контрольно-распорядительными функциями противоречат нормам закона о погребении и требованиям антимонопольного законодательства.

В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 23.03.2007 № АК/3795 "О разъяснении применения антимонопольного законодательства", письмом Министерства регионального развития РФ от 23.07.2007 № 13741-ЮТ/07 "О деятельности организаций на рынке ритуальных услуг", Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.09.2008г. № 12027/07, нормами закона о погребении, оказание ритуальных услуг является конкурентной сферой деятельности.

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Собрание депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района нарушившим части 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части включения в Положение о погребении и похоронном деле на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района норм, установленных пунктом 10.4, дефисом 1 пункта 14.3, Порядок деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела норм, установленных подпунктом 1 пункта 2.2, пунктами 3.8, 3.9, Порядок деятельности общественных кладбищ, расположенных на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района норм, установленных пунктами 1.4, 2.3, 2.6, 2.7, 2.12, 3.1, 3.5, 3.3, 3.7, дефисами 1, 2, 3, 4, 8 статьи 4, дефисами 1, 2, 3, 5 пункта 5.2, пунктами 6.3, 8.2, 8.3, утвержденных решением Собрания депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района от 27.04.2007 № 26-102, наделяющих хозяйствующий субъект (специализированную службу по вопросам похоронного дела) функциями и полномочиями органов местного самоуправления, контрольно-разрешительными функциями, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания ритуальных услуг и создает хозяйствующему субъекту (специализированной службе по вопросам похоронного дела) преимущественные условия деятельности на товарном рынке оказания ритуальных услуг, товарном рынке выполнения работ/оказания услуг по содержанию мест погребения



(кладбищ) в географических границах муниципального образования город Кимовск Кимовского района, а также в сфере распределения бюджетных средств указанного муниципального образования без проведения публичных процедур.

2. Выдать Собранию депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района предписание об изменении норм, установленных пунктом 10.4, дефисом 1 пункта 14.3 Положения о погребении и похоронном деле на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района, норм, установленных подпунктом 1 пункта 2.2, пунктами 3.8, 3.9, Порядка деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела, норм, установленных пунктами 1.4, 2.3, 2.6, 2.7, 2.12, 3.1, 3.5, 3.3, 3.7, дефисами 1, 2, 3, 4, 8 статьи 4, дефисами 1, 2, 3, 5 пункта 5.2, пунктами 6.3, 8.2, 8.3 Порядка деятельности общественных кладбищ, расположенных на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района, утвержденных решением Собрания депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района от 27.04.2007 № 26-102, в соответствии с требованиями частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

3. Оснований для принятия иных мер в отношении Собрания депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется

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

Примечание: за невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

**ПРЕДПИСАНИЕ № 42**

21.07.2011г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения **от 21.07.2011г.** по делу № 64-3/33-2011 о нарушении Собранием депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района (301720, Тульская область, г. Кимовск, ул. Ленина, д.44а) частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Собранию депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района **в срок до 15.09.2011г. прекратить нарушение** частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части включения в Положение о погребении и похоронном деле на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района норм, установленных пунктом 10.4, дефисом 1 пункта 14.3, Порядок деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела норм, установленных подпунктом 1 пункта 2.2, пунктами 3.8, 3.9, Порядок деятельности общественных кладбищ, расположенных на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района норм, установленных пунктами 1.4, 2.3, 2.6, 2.7, 2.12, 3.1, 3.5, 3.3, 3.7, дефисами 1, 2, 3, 4, 8 статьи 4, дефисами 1, 2, 3, 5 пункта 5.2, пунктами 6.3, 8.2, 8.3, утвержденных решением Собрания депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района от 27.04.2007 № 26-102, наделяющих хозяйствующий субъект (специализированную службу по вопросам похоронного дела) функциями и полномочиями органов местного самоуправления, контрольно-разрешительными функциями, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания ритуальных услуг и создает хозяйствующему субъекту (специализированной службе по вопросам похоронного дела) преимущественные условия деятельности на товарном рынке оказания ритуальных услуг, товарном рынке выполнения работ/оказания услуг по содержанию мест погребения (кладбищ) в географических границах муниципального образования город Кимовск Кимовского района, а также в сфере распределения бюджетных средств указанного муниципального образования без проведения публичных процедур, а именно:

-изменить нормы, установленные пунктом 10.4, дефисом 1 пункта 14.3 Положения о погребении и похоронном деле на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района, нормы, установленные подпунктом 1 пункта 2.2, пунктами 3.8, 3.9, Порядка деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела, нормы, установленные пунктами 1.4, 2.3, 2.6, 2.7, 2.12, 3.1, 3.5, 3.3, 3.7, дефисами 1, 2, 3, 4, 8 статьи 4, дефисами 1, 2, 3, 5 пункта 5.2, пунктами 6.3, 8.2, 8.3 Порядка деятельности общественных кладбищ, расположенных на территории муниципального образования город Кимовск Кимовского района, утвержденных решением Собрании депутатов муниципального образования город Кимовск Кимовского района от 27.04.2007 № 26-102, в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства в соответствии с требованиями частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней** со дня его исполнения.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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