

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №03-13/2021

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курского УФАС России) поступило обращение Прокуратуры Медвенского района Курской области с приложением материалов, свидетельствующих о признаках нарушения антимонопольного законодательства со стороны Администрации пос. Медвенка Курской области.

В ходе анализа представленных материалов установлены признаки нарушения Администрацией пос. Медвенка Курской области ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

31.05.2012 г. в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ) зарегистрировано Муниципальное бюджетное учреждение «Отдел хозяйственного обеспечения» поселка Медвенка (МБУ «ОХО»), ОГРН 1124619000098, учредителем которого является муниципальное образование поселок Медвенка Курской области. Постановлением Администрации пос. Медвенка от 14.05.2021 г. №43 утвержден Устав МБУ «ОХО».

Согласно ст. 123.21 Гражданского кодекса РФ **учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера.**

В соответствии со ст. 123.22 ГК РФ **муниципальное учреждение** может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением. Особенности правового положения государственных и муниципальных учреждений отдельных типов определяются законом.

Согласно ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" муниципальным **бюджетным учреждением** признается некоммерческая организация, созданная муниципальным

образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах. **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.** Бюджетное учреждение вправе сверх установленного муниципального задания, а также в случаях, определенных федеральными законами, в пределах установленного муниципального задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его **основным видам деятельности,** предусмотренным его учредительным документом, в сферах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, для граждан и юридических лиц за плату и на одинаковых при оказании одних и тех же услуг условиях. Порядок определения указанной платы устанавливается соответствующим органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Бюджетное учреждение вправе осуществлять иные виды деятельности, не являющиеся основными видами деятельности, **лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующие указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах.**

Ст. 50 ГК РФ также предусмотрено, что некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

Таким образом, МБУ «ОХО», являясь муниципальным бюджетным учреждением, вправе осуществлять выполнение работ, оказание услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством полномочий органов местного самоуправления поселка Медвенка в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах, 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. При этом МБУ «ОХО» вправе осуществлять иные виды деятельности, не являющиеся основными видами деятельности, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующие указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах.

Согласно п. 2.1 Устава МБУ «ОХО» бюджетное учреждение создано **в целях обеспечения деятельности органов местного самоуправления** муниципального образования поселок Медвенка.

Таким образом, согласно ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" МБУ «ОХО», являясь муниципальным бюджетным учреждением, **вправе осуществлять выполнение работ, оказание услуг в целях обеспечения деятельности органов местного самоуправления** муниципального образования поселок Медвенка.

Согласно п. 2.2. Устава МБУ «ОХО» для достижения **целей**, указанных в п. 2.1. настоящего Устава, бюджетное учреждение осуществляет в установленном законодательством РФ порядке следующие **виды основной деятельности** (предмет деятельности Учреждения):

- содержит здания, сооружения, находящиеся на балансе органов местного самоуправления МО п. Медвенка в технически исправном состоянии;
- организует ремонтные, отделочные, иные работы в указанных зданиях, сооружениях и помещениях;
- обеспечивает санитарную уборку в указанных зданиях, сооружениях и помещениях, а также прилегающих территорий;
- обеспечивает техническую и противопожарную безопасность, санитарно-гигиенический и противоэпидемический режим в указанных зданиях, сооружениях и помещениях;
- организует транспортное обеспечение деятельности органов местного самоуправления МО п. Медвенка.

Таким образом, вышеуказанные виды основной деятельности МБУ «ОХО» соответствуют цели, предусмотренной п. 2.1 Устава МБУ «ОХО».

В то же время, п. 2.2 Устава МБУ «ОХО» предусмотрены и иные виды деятельности, **никак не связанные с целью, предусмотренной п. 2.1 Устава МБУ «ОХО»** - обеспечением деятельности органов местного самоуправления МО п. Медвенка.

1. Так, п. 2.2. Устава МБУ «ОХО» предусмотрены также следующие виды деятельности, **не связанные** с обеспечением деятельности органов местного самоуправления МО п. Медвенка:

- услуги по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений;

- работы по благоустройству территорий МО пос. Медвенка;
- услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов на территории МО пос. Медвенка;
- содержание, обеспечение текущего, капитального ремонта и техническое обслуживание транспортных средств.

Прокуратура Медвенского района Курской области в своем Представлении от 29.04.2021 г. №28-2021 также указала Администрации поселка Медвенка на несоответствие вышеперечисленных видов деятельности цели, предусмотренной п. 2.1 Устава МБУ «ОХО» - обеспечению деятельности органов местного самоуправления МО п. Медвенка.

2. Более того, согласно п. 2.2. Устава МБУ «ОХО» учреждение не вправе осуществлять виды деятельности, не предусмотренные настоящим уставом.

Однако в ЕГРЮЛ **включен вид деятельности МБУ «ОХО», не предусмотренный его Уставом**, а именно: организация похорон и предоставление связанных с ними услуг.

3. Кроме того, п. 2.5 Устава МБУ «ОХО» предусмотрено, что бюджетное учреждение вправе осуществлять следующую **приносящую доход деятельность, не относящуюся к его основной деятельности** в соответствии с п. 2.2 настоящего Устава:

- осуществление строительно-ремонтных работ;
- оказание транспортных услуг.

Однако согласно ст. 50 ГК РФ, ст. 9.2 ФЗ "О некоммерческих организациях" бюджетное учреждение вправе осуществлять иные виды деятельности, не являющиеся основными видами деятельности, **лишь постольку, поскольку это служит достижению целей**, ради которых оно создано, и **соответствующие указанным целям**, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах.

Осуществление МБУ «ОХО» деятельности, приносящей доход, т.е. предпринимательской деятельности, по выполнению строительно-ремонтных работ и оказанию транспортных услуг для юридических и физических лиц (не органов местного самоуправления МО пос. Медвенка) **не служит достижению цели**, ради

которой МБУ «ОХО» создано, и **не соответствует указанной цели.**

Более того, вышеперечисленные виды деятельности, предусмотренные в п. 2.2, 2.5 Устава МБУ «ОХО» и в ЕГРЮЛ, а именно:

- услуги по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений;
- работы по благоустройству территорий МО пос. Медвенка;
- услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов на территории МО пос. Медвенка;
- содержание, обеспечение текущего, капитального ремонта и техническое обслуживание транспортных средств;
- организация похорон и предоставление связанных с ними услуг;
- осуществление строительно-ремонтных работ;
- оказание транспортных услуг

являются видами **предпринимательской деятельности**, осуществляемыми **на конкурентных рынках** (рынках товаров, работ, услуг, на которых имеют право действовать конкурирующие между собой хозяйствующие субъекты с целью извлечения прибыли).

Формулировки данных видов деятельности, использованные в Уставе МБУ «ОХО», в ЕГРЮЛ, **исключают** отнесение данных видов деятельности к работам, услугам, **обеспечивающим деятельность органов местного самоуправления** пос. Медвенка.

Федеральными законами, иными нормативными правовыми актами выполнение муниципальными бюджетными учреждениями услуг по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений, работ по благоустройству территорий, услуг по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов, по ремонту и техническому обслуживанию транспортных средств, организации похорон и предоставлению связанных с ними услуг, строительно-ремонтных работ, транспортных услуг не предусмотрено.

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» к полномочиям антимонопольного органа отнесены

государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства органами местного самоуправления, выявление нарушений антимонопольного законодательства, принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции» указанный Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Для реализации указанной цели частью 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» **органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).**

Перечень таких действий (бездействия) органов местного самоуправления является открытым. При этом закон не требует в качестве квалифицирующего признака нарушения ст. 15 обязательного факта наступления неблагоприятных (негативных) последствий для конкурентной среды, а признает достаточной возможность их наступления, т.е. создания условий для ограничения конкуренции.

По смыслу ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» нормативно установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, и распространяется на их акты и действия в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

**Наделение Администрацией поселка Медвенка Муниципального бюджетного учреждения «ОХО» правом осуществления видов экономической деятельности, в том числе деятельности, приносящей доход, а именно:**

- услуги по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений;
- работы по благоустройству территорий МО пос. Медвенка;
- услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов на территории МО пос. Медвенка;

- содержание, обеспечение текущего, капитального ремонта и техническое обслуживание транспортных средств;
- организация похорон и предоставление связанных с ними услуг;
- осуществление строительно-ремонтных работ;
- оказание транспортных услуг

**не соответствует цели создания** указанного муниципального бюджетного учреждения, и в этой связи вступает в противоречие со ст. 9.2 ФЗ "О некоммерческих организациях", а также **создает условия для ограничения конкуренции на конкурентных рынках вышеуказанных работ и услуг.**

Согласно п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Хозяйствующие субъекты – коммерческие организации конкурируют (соостязаются) между собой за право оказания услуг, выполнения работ, как для юридических и физических лиц по гражданско-правовым договорам, так и в сфере закупок для муниципальных нужд на вышеперечисленных рынках работ, услуг.

Право некоммерческих организаций – муниципальных бюджетных учреждений по участию в этой конкурентной борьбе существенно ограничено законодателем в форме специального законодательного **запрета на осуществление деятельности, не соответствующей целям создания бюджетного учреждения.**

Таким образом, необоснованное предоставление муниципальному бюджетному учреждению права осуществлять экономическую деятельность, не соответствующую целям создания МБУ, на конкурентном рынке товаров, работ, услуг, создает для участников данного рынка – хозяйствующих субъектов не предусмотренные действующим законодательством неблагоприятные условия (наличие конкурента, незаконно осуществляющего деятельность на конкурентном рынке).

4. Кроме того, **в случаях**, когда закладка, обработка, содержание зеленых насаждений, благоустройство территорий, сбор и транспортировка ТБО, содержание, ремонт и техобслуживание транспортных средств, строительно-ремонтные работы, транспортные услуги **являются муниципальной нуждой** МО поселок Медвенка, финансируемой за счет средств муниципального бюджета,

необоснованное наделение Администрацией поселка Медвенка Муниципального бюджетного учреждения «ОХО» правом осуществления указанных видов экономической деятельности, не соответствующих цели создания указанного муниципального бюджетного учреждения, также **создает условия для ограничения конкуренции при осуществлении закупок работ, услуг для муниципальных нужд.**

Так, отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Статьей 8 указанного закона закреплен **принцип обеспечения конкуренции** в сфере закупок, согласно которому контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок; любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем); конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно ст. 24, 93 ФЗ «О контрактной системе...» заказчики при осуществлении закупок используют **конкурентные способы** определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляются в закрытом перечне случаев, предусмотренных ст. 93 указанного закона.

Согласно ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "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**.

Государственные (муниципальные) задания для бюджетного учреждения в соответствии с предусмотренными его учредительными документами основными видами деятельности формирует и утверждает соответствующий орган, осуществляющий функции и полномочия учредителя.

**Бюджетное учреждение осуществляет в соответствии с государственными (муниципальными) заданиями деятельность, связанную с выполнением работ, оказанием услуг, относящихся к его основным видам деятельности** в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.



Бюджетное учреждение не вправе отказаться от выполнения государственного (муниципального) задания.

Таким образом, при наличии соответствующей потребности муниципального образования (муниципальной нужды), работы, услуги по закладке, обработке, содержанию зеленых насаждений, благоустройству территорий, сбору и транспортировке ТБО, содержанию, ремонту и техобслуживанию транспортных средств, строительно-ремонтные работы, транспортные услуги, будучи определены в Уставе МБУ «ОХО» в качестве его основных видов деятельности (несмотря на то, что к цели создания МБУ «ОХО» не относятся), **могут выполняться МБУ «ОХО» в рамках муниципальных заданий, что исключает проведение предусмотренных ФЗ «О контрактной системе...» конкурентных процедур.**

Следовательно, определение в Уставе МБУ «ОХО» вышеуказанных работ, услуг, в качестве его основных видов деятельности, в нарушение ст. 9.2 ФЗ "О некоммерческих организациях", исключает проведение предусмотренных ФЗ «О контрактной системе...» конкурентных закупок, исключает возможность иных хозяйствующих субъектов – коммерческих организаций конкурировать за право заключения муниципального контракта на выполнение указанных работ (услуг), что приводит к ограничению конкуренции.

Таким образом, Курским УФАС России установлено, что:

1) согласно п. 2.1 Устава МБУ «ОХО» бюджетное учреждение создано **в целях обеспечения деятельности органов местного самоуправления** муниципального образования поселок Медвенка;

2) предусмотренные п. 2.2, 2.5 Устава МБУ «ОХО» в качестве основных и дополнительных видов деятельности **следующие виды деятельности:**

- услуги по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений;

- работы по благоустройству территорий МО пос. Медвенка;

- услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов на территории МО пос. Медвенка;

- содержание, обеспечение текущего, капитального ремонта и техническое обслуживание транспортных средств;

- осуществление строительно-ремонтных работ;

- оказание транспортных услуг

**не соответствуют цели создания** указанного муниципального бюджетного учреждения, и в этой связи вступают в противоречие со ст. 9.2 ФЗ "О некоммерческих организациях",

3) вид деятельности - организация похорон и предоставление связанных с ними услуг не предусмотрен Уставом МБУ «ОХО», однако включен в ЕГРЮЛ в качестве вида деятельности учреждения;

4) наделение МБУ «ОХО» правом осуществления указанных видов деятельности приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынках соответствующих работ, услуг.

Таким образом, **пункты 2.2, 2.5 Устава МБУ «ОХО», утвержденного Постановлением Администрации пос. Медвенка от 14.05.2021 г. №43, а также перечень видов экономической деятельности МБУ «ОХО», включенный его учредителем – Администрацией пос. Медвенка, в ЕГРЮЛ, противоречат ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».**

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает органу местного самоуправления **предупреждение** в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Курское УФАС России

**ПРЕДУПРЕЖДАЕТ**

**Администрацию поселка Медвенка Курской области** в целях прекращения

нарушения ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» о необходимости **в срок до 06 августа 2021 г.:**

1) внести изменения в Устав Муниципального бюджетного учреждения «Отдел хозяйственного обеспечения» поселка Медвенка (МБУ «ОХО») ОГРН 1124619000098, исключив из него виды деятельности учреждения, не соответствующие цели его создания, а именно:

- услуги по закладке, обработке, содержанию садов, парков и других зеленых насаждений;
- работы по благоустройству территорий МО пос. Медвенка;
- услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов на территории МО пос. Медвенка;
- содержание, обеспечение текущего, капитального ремонта и техническое обслуживание транспортных средств;
- осуществление строительно-ремонтных работ;
- оказание транспортных услуг;

2) внести изменения в ЕГРЮЛ, исключив из перечня видов экономической деятельности МБУ «ОХО» вид деятельности, не предусмотренный Уставом учреждения - организация похорон и предоставление связанных с ними услуг.

О выполнении предупреждения необходимо сообщить в Курское УФАС России в срок не позднее трех рабочих дней с даты его исполнения.

В соответствии с ч.5 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции» лицо, которому выдано предупреждение, вправе обратиться в антимонопольный орган с мотивированным ходатайством о продлении срока его исполнения.

**Согласно ч.7 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции», при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

В соответствии с ч.8 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения

предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Согласно ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Руководитель

Курского УФАС России

государственный советник РФ 2 класса