

РЕШЕНИЕ

«18» октября 2010 г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена «13» октября 2010 года

Полный текст решения изготовлен «18» октября 2010 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: /...../ (далее – Комиссия Калужского УФАС России),

в присутствии /...../,

рассмотрев дело № 04-53/2010 по признакам нарушения МУП «Зеленстрой» (г. Калуга, ул. Телевизионная, д.2 Б) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступило заявление /...../ (ритуальная компания «Мавзолей») об ущемлении МУП «Зеленстрой» интересов предпринимателя при оказании услуг по погребению.

/...../ обратился в МУП «Зеленстрой» с заявками (заявка от 24.06.2010г. и от 23.06.2010г.) на предоставление услуг по захоронению, в числе которых отсутствовали услуги по рытью могил. Однако в принятии вышеуказанной заявки /...../ было отказано в связи с тем, что данная услуга по рытью могил является обязательной и на муниципальных кладбищах должна осуществляться лишь специализированными службами по вопросам похоронного дела.

На момент подачи заявок специализированной службой по вопросам похоронного дела в муниципальном образовании «Город Калуга» являлось МУП «Зеленстрой» в ведении, которого находились общественные кладбища.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Проанализировав вышеизложенные факты, Калужское УФАС России признало их достаточными для возбуждения дела № 04-53/2010 по признакам нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном ущемлении МУП «Зеленстрой» интересов /..... /при оказании услуг по захоронению.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно пункту 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России от 17.01.2007г. № 5 определение признаков

наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов.

На основании Приказа Калужского УФАС России от 17.02.2010 г. № 27 МУП «Зеленстрой» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов и имеет на рынке похоронных услуг в географических границах МО «Город Калуга» долю более 65 процентов.

Таким образом, положение МУП «Зеленстрой» на рынке похоронных услуг в географических границах МО «Город Калуга» является доминирующим.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России делает вывод, что действия МУП «Зеленстрой», выразившиеся в ущемлении интересов /...../ при оказании последним услуг по захоронению, могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Обосновывая свои доводы о единоличном праве осуществления услуг по погребению на территории МО «Город Калуга» МУП «Зеленстрой» ссылалось на пункт 2.2 Положения о порядке деятельности специализированной службы по вопросам похоронного дела МО «Город Калуга», утвержденного Постановлением Городского Головы Городской Управы г. Калуги от 29.06.2006 г. № 178-п, в котором приведен перечень обязанностей, которые возложены на специализированную службу по вопросам похоронного дела, в том числе и по рытью могил. Однако изложенные МУП «Зеленстрой» доводы не могут быть признаны объективными по следующим обстоятельствам.

Указанное выше Постановление Городского Головы Городской Управы г. Калуги от 29.06.2006 г. № 178-п регламентирует деятельность только специализированных служб по вопросам похоронного дела и не ограничивает право оказания похоронных услуг другим хозяйствующим субъектам.

Правоотношения в сфере предоставления похоронных услуг регулируются Федеральным законом РФ «О погребении и похоронном деле» от 12.01.1996 г. № 8-ФЗ (Далее – Закон о погребении и похоронном деле).

Так, статья 1 Закона о погребении и похоронном деле устанавливает гарантию погребения умершего с учетом волеизъявления, выраженного лицом при жизни, и пожелания родственников.

Согласно статье 6 Закона о погребении и похоронном деле в случае отсутствия в волеизъявлении умершего указания на исполнителей волеизъявления либо в случае их отказа от исполнения волеизъявления умершего оно осуществляется супругом, близкими родственниками, иными родственниками либо законным представителем. В случае мотивированного отказа кого-либо из указанных 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. Исходя, из указанной нормы следует, что предоставление услуг по погребению может осуществляться не только специализированной службой по вопросам похоронного дела.

Также, статьей 25 Закона о погребении и похоронном деле установлены гарантии осуществления погребения путем организации похоронного дела, предусматривающей создание специализированных служб, которые обязаны оказывать гарантированный перечень услуг по погребению на безвозмездной основе. Гарантированный перечень услуг по погребению указанный в пункте 1 статьи 9 Закона о погребении и похоронном деле устанавливает список услуг, предоставление на безвозмездной основе которых, входит в обязанность специализированных служб по вопросам похоронного дела.

Между тем системный анализ Закона о погребении свидетельствует, что, устанавливая гарантии, связанные с погребением умерших, в частности возлагая обязанность по осуществлению погребения умерших на специализированные службы, Закон не исключает возможности выполнения данной деятельности другими коммерческими организациями.

Если законом не ограничивается право указанных хозяйствующих субъектов исполнять

волеизъявление умершего, то специализированные службы по вопросам похоронного дела не вправе ограничивать право осуществления указанными хозяйствующими субъектами услуг по погребению на муниципальных кладбищах, находящиеся в их ведении и навязывать предоставление своих услуг. Навязывание услуг полностью противоречит статье 1 Закона о погребении и похоронном деле, в которой устанавливается гарантия погребения умершего с учетом волеизъявления, выраженного лицом при жизни, и пожелания родственников.

Статьями 1 и 421 Гражданского кодекса РФ предусматривается, что граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Органы местного самоуправления, специализированные службы по вопросам похоронного дела не вправе обязывать приобретать услуги, в том числе входящие в предусмотренный Законом о погребении и похоронном деле гарантированный перечень услуг по погребению, поскольку такое понуждение прямо противоречит действующему законодательству.

В соответствии со ст. 10 Гражданского кодекса РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, действия МУП «Зеленстрой», выразившиеся в незаконном навязывании услуги по рытью могил, квалифицируются как злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением на рынке оказания похоронных услуг, результатом которых явилось ущемление интересов /...../, что запрещается частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Калужского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия МУП «Зеленстрой», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке похоронных услуг, повлекшие ущемление интересов /...../ при оказании услуг по погребению, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать, в связи с передачей общественных кладбищ МО «Город Калуга» в ведение специализированной службы по вопросам похоронного дела МАУ «Калугаблагоустройство».

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