

28 июня 2023 года г. Владивосток

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции <...>, рассмотрев 28 июня 2023 года материалы дела 025/04/14.9-765/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – <...>, замещающей должность начальника управления городской среды администрации г. Владивостока, без участия <...> на основании ходатайства, направленного письмом от 21.06.2023 № 7712сп/34 (вх. № 5852-ЭП/23 от 21.06.2023)

УСТАНОВИЛ:

Дело № 025/04/14.9- 765/2023 возбуждено протоколом от 15 июня 2023 года об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Изучив материалы дела, прихожу к следующему.

Частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции установлено, что за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрено, что действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Особенностью производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, является то, что соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению такого дела является исключительно принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Целью части 1 статьи 14.9 КоАП РФ является обеспечение соблюдения публичными органами (их должностными лицами) требований Закона о защите конкуренции, который определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе недопущение, ограничение, устранение 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.

Объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием субъектов публичных органов - органов государственной власти, местного самоуправления, органов и организаций, осуществляющих их функции.

Объективную сторону правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, образует совершение действий (бездействия), принятие актов, не допустимых в соответствии с антимонопольным законодательством и приводящих или могущих привести к ограничению конкуренции, установленных решением антимонопольного органа.

Субъектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, являются не сами государственные органы или органы местного самоуправления, а их должностные лица, действия (бездействие), решения которых привели к совершению нарушения антимонопольного законодательства, установленного решением антимонопольного органа.

Примечание к статье 2.4 КоАП РФ к должностным лицам относит лиц, постоянно, временно или в соответствии со специальными

полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Пунктом 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 (ред. от 24.12.2019) разъяснено, что к организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

Из смысла приведенных нормоположений следует, что должностным лицом государственного органа является лицо, имеющее в силу своего статуса, правового положения возможность совершения действий и принятия решений, имеющих юридическое значение и влекущих правовые последствия для физических и юридических лиц, приводящих к возникновению, изменению или прекращению тех или иных правоотношений.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, характеризуется как умыслом, так и неосторожностью (небрежностью), административная ответственность, предусмотренная данной статьей, не дифференцирована в зависимости от формы вины должностного лица.

Отсутствие субъективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, может быть признано при наличии доказательств невозможности должностным лицом публичного органа, наделенного властными полномочиями, по объективным причинам обеспечить деятельность органа местного самоуправления и организовать исполнение своих должностных обязанностей в соответствии с антимонопольным законодательством, принятия всех необходимых и зависящих от него мер по соблюдению антимонопольного законодательства.

В силу части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) должностное лицо органа власти (государственного органа, органа местного самоуправления) не подлежит административному наказанию

за нарушение антимонопольного законодательства только при условии выполнения выданного антимонопольным органом предупреждения о прекращении действия (бездействия), имеющего признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из материалов дела, поводом к возбуждению дела № 025/04/14.9-765/2023 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в отношении <...> в соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ явилось принятие Приморским УФАС России решения от 20 марта 2023 года по делу № 025/01/15-79/2023 о нарушении антимонопольного законодательства (АМЗ).

Решением по делу № 025/01/15-79/2023 был установлен факт нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции:

- в действиях (бездействии) администрации г. Владивостока, выразившихся в незаконном продолжении предоставления исключительного (преимущественного) права специализированной службе по вопросам похоронного дела МБУ «Некрополь» на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших (погибших) на территории ВГО (далее-услуга) в результате обеспечения согласно сводной бюджетной росписи ВГО на очередной финансовый 2023 год и плановый период 2024-2025 г.г. финансирования муниципального задания на оказание услуги, необеспечения решения вопроса местного значения в сфере похоронного дела (по организации услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших (погибших) в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, что ограничило конкуренцию (создало угрозу конкуренции) на рынке ритуальных услуг (рынке услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) останков умерших или погибших от места смерти, гибели или обнаружения в морги в географических границах Владивостокского городского округа (г. Владивостока) ввиду ограничения равного доступа к оказанию услуги иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих на данном рынке и претендующих на оказание услуги;

- в действиях (бездействии) управления городской среды администрации г. Владивостока, выразившихся в незаконном продолжении предоставления исключительного (преимущественного) права специализированной службе по вопросам похоронного дела на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших (погибших) на территории ВГО (далее-

услуга) в результате установления приказом от 22.12.2022 № 34/335 размещения в МБУ «Некрополь» муниципального задания на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших в морги города на 2023 год, финансирования выполнения такого задания за счет средств бюджета ВГО в форме субсидий на основании соглашения от 22.12.2022 № 965/373-101/22 и непроведения выбора хозяйствующего субъекта для обеспечения транспортирования (эвакуации, перевозки) тел умерших (погибших) в морги за счет средств местного бюджета путем закупки услуги конкурентными способами в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", что ограничивает конкуренцию (создает угрозу конкуренции) на рынке ритуальных услуг (услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) останков умерших или погибших от места смерти, гибели или обнаружения в морги в географических границах Владивостокского городского округа (г. Владивостока) ввиду ограничения равного доступа иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих на данном рынке и претендующих на оказание услуги.

Решение принято Приморским УФАС России, исходя из следующих обстоятельств, установленных по делу о нарушении АМЗ.

Администрация г. Владивостока предоставила исключительное право (полномочие) на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно - транспортных происшествий с места наступления смерти в морги города специализированной службе по вопросам похоронного дела МБУ «Некрополь».

Реализация такого права в 2022 году осуществлялась безальтернативно путем выдачи администрацией в лице уполномоченного органа – управления городской среды специализированной службе муниципального задания № 1 от 23.03.2022 и заключения на основании приказа от 23.03.2021 № 34/45 соглашения № 965/373-08/22 от 23.03.2022, финансово обеспечивающего выполнение указанного задания за счет средств местного бюджета в форме субсидий.

В 2023 году администрация в лице уполномоченного отраслевого органа управления городской среды не прекратила, продолжила предоставление специализированной службе по вопросам похоронного дела исключительного права на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно - транспортных происшествий с места наступления смерти в морги города, установив приказом от 22.12.2022 № 34/335 размещение в

МБУ «Некрополь» муниципального задания на оказание услуги по вывозу неостребованных тел умерших в морги города на 2023 год и заключив соглашение от 22.12.2022 № 965/373-101/22 о финансировании выполнения этого задания за счет средств бюджета Владивостокского городского округа в форме субсидий.

Согласно сводной бюджетной росписи ВГО на 2023 год и плановый период 2024-2025 г.г. администрацией обеспечено финансирование муниципального задания на вывоз неостребованных тел умерших на территории ВГО не только на 2023 год, но и на 2024 и 2025 годы: на 2023 год предусмотрено финансирование указанного муниципального задания в размере 90977,45 руб., на 2024 год – в размере 1049622,00 руб., на 2025 год – в размере 1049622,00 руб.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает органам власти (государственным органам и органам местного самоуправления) и организациям, осуществляющим их функции, совершать действия (бездействие), принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

В силу пункта 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" состав нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции образуют действия (бездействие), принятие актов указанных органов и организаций, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции либо создают угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках, за исключением случаев, когда имеется норма иного федерального закона, допускающая принятие оспариваемого акта, осуществления действий (бездействия).

В силу правовой позиции, отраженной в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением установленных законом случаев, не может не влиять на

конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Исходя из этого, непроведение торгов в тех случаях, когда их проведение является обязательным в соответствии с законодательством РФ, является действием (бездействием), ограничивающим конкуренцию или создающим угрозу конкуренции на товарном рынке, поскольку создается конкурентное преимущество отдельному хозяйствующему субъекту в осуществлении деятельности на товарном рынке (в получении товара, в оказании услуги, в доступе к соответствующему товарному рынку либо в ведении, осуществлении деятельности на нем).

Из таких данных следует, что действия органов власти (органов местного самоуправления) по предоставлению хозяйствующему субъекту права на осуществление деятельности по транспортированию (эвакуации, вывозу) тел умерших (погибших) с места обнаружения до морга без торгов (то есть на бесконкурентной основе) в тех случаях, когда их проведение в соответствии с законодательством является обязательным, образует состав нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции,

ВАС РФ в Определениях от 18.06.2012 и от 17.07.2012 № ВАС-17206/10 указал, что такая услуга, как эвакуация тел умерших (погибших) в морги города, не входит в гарантированный перечень услуг по погребению, оказываемых специализированной службой по вопросам похоронного дела, следовательно, такая услуга может быть оказана любым хозяйствующим субъектом, занимающимся деятельностью в указанной сфере, на конкурентной основе.

Исходя из этого, транспортирование тел умерших в морг относится к конкурентным видам услуг, образующим товарный рынок.

Верховный Суд РФ в Определении от 01.12.2016 № 301-КГ16-15697 подтвердил, что наделение конкретного хозяйствующего субъекта (в частности специализированной службы по вопросам похоронного дела) исключительным правом осуществления услуги по эвакуации тел умерших в морги города не учитывает конкурентную составляющую на имеющемся рынке ритуальных услуг, что приводит к ограничению, устранению, недопущению конкуренции иных хозяйствующих субъектов на том же рынке услуг.

Соблюдение требований антимонопольного законодательства при эвакуации (оказании услуги по транспортированию) тел умерших в

морги реализуется посредством выбора хозяйствующего субъекта путем проведения публичных процедур, что обеспечивает конкуренцию среди хозяйствующих субъектов на рынке ритуальных услуг.

Орган местного самоуправления должен обеспечивать равный доступ к рынку ритуальных услуг (рынку услуг по эвакуации умерших (погибших) в морги города) для всех хозяйствующих субъектов, конкурирующих на одном товарном рынке и претендующих на оказание услуг по эвакуации тел умерших (погибших) в морги города.

Согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОК 034-2014 (КПЕС 2008) (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) (ред. от 07.11.2022) услуги хозяйствующих субъектов - ритуальных компаний отнесены к бытовым услугам – к услугам организации похорон и связанных с этим услугами, код ОКПД 2 96.03, услуга по транспортированию трупов отнесена к услугам ритуальных компаний – к услугам организации похорон связанных с этим услугами, код ОКПД 2 96.03.12.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 11 июня 2014 г. N 551-ст утвержден и введен в действие с 1 января 2016 г. в качестве национального стандарта Российской Федерации межгосударственный стандарт ГОСТ 32609-2014 «Услуги бытовые. Услуги ритуальные. Термины и определения» (далее - Национальный стандарт).

Национальный стандарт подготовлен на основе применения ГОСТ Р 53107-2008, в котором реализованы нормы Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле».

Термины, установленные Национальным стандартом, обязательны для применения в документах и литературе всех видов по похоронному делу.

Пунктом 2.3 Национального стандарта определены основные виды ритуальных услуг.

Пунктом 2.3.9 Национального стандарта к основным видам ритуальных услуг отнесено транспортирование останков и праха умерших или погибших, которая определяется как перевозка тел, останков умерших или погибших в места проведения патологоанатомического вскрытия - судебно-медицинской экспертизы и предпохоронного содержания, катафальные перевозки и погрузочно-разгрузочные работы, перевозка тел в другие города или государства.

Разделом 2.14 Национального стандарта «Транспортирование умершего или погибшего» определено, что эвакуация останков умерших или

погибших: транспортирование останков умерших или погибших от места смерти, гибели или обнаружения к местам вскрытия и хранения.

Национальным стандартом определено, что останки - тело умершего или погибшего и (или) его фрагменты (пункт 2.1.17); местом проведения патологоанатомического вскрытия - судебно-медицинской экспертизы и предпохоронного содержания является морг - помещение или группа помещений, входящие в состав патологоанатомических отделений лечебно-профилактических учреждений, бюро судебной медицины, бюро судебной экспертизы, в которых проводятся патологоанатомические и судебно-медицинские экспертизы и хранятся тела или части тел умерших или погибших (пункт 2.5.13).

Исходя из этих данных, оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) останков умерших или погибших от места смерти, гибели или обнаружения в морги является одним из видов ритуальных услуг (услуг по организации похорон и связанных с этим услуг).

В соответствии частью 1 статьи 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ под вопросами местного значения понимаются вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и названным Законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно.

В пункте 23 части 1 статьи 16 Федерального закона № 131-ФЗ определено, что организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения относится к вопросам местного значения городского округа.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 25 Федерального закона от 12.01.1996 N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" гарантии осуществления погребения умершего в соответствии с данным законом реализуются путем организации в Российской Федерации похоронного дела как самостоятельного вида деятельности. Организация похоронного дела осуществляется органами местного самоуправления.

Пунктом 2.4 муниципального правового акта города Владивостока от 11.10.2007 N 102-МПА "Положение о порядке транспортировки, доставки в морги больниц и морг судебно-медицинской экспертизы умерших в городе Владивостоке", принятого Думой города Владивостока, установлено, что вывоз невостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно-транспортного происшествия осуществляется за счет средств бюджета Владивостокского городского округа.

Исходя из перечисленных нормоположений, необходимость администрации в получении услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке, вывозу) тел умерших (погибших) в морги города в целях решения вопроса местного значения по организации похоронного дела, ритуальных услуг на территории муниципального образования является муниципальной нуждой, расходы на оказание данной услуги являются расходными обязательствами бюджета города.

Следовательно, выбор хозяйствующего субъекта для обеспечения транспортирования (эвакуации, перевозки) тел умерших (погибших) в морги за счет средств местного бюджета, должен осуществляться путем закупки данной услуги конкурентными способами в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Как определяет статья 6 Бюджетного кодекса РФ, государственное (муниципальное) задание - документ, устанавливающий требования к составу, качеству и (или) объему (содержанию), условиям, порядку и результатам оказания государственных (муниципальных) услуг (выполнения работ); государственные (муниципальные) услуги (работы) - услуги (работы), оказываемые (выполняемые) органами государственной власти (органами местного самоуправления), государственными (муниципальными) учреждениями и в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, иными юридическими лицами.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "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), органов публичной власти федеральной территории или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Из пункта 3 статьи 9.2 Закона о некоммерческих организациях следует, что учреждение, созданное Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием, выполняет работы, оказывает услуги в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации

полномочий публичных органов в соответствии с государственными (муниципальными) заданиями.

Из перечисленных норм следует, что государственное (муниципальное) задание, финансово обеспечиваемое субсидиями, выделяемыми из соответствующего бюджета, размещается в бюджетном учреждении на предоставление государственных (муниципальных) услуг.

Согласно пункту 2 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг" 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, а также в пределах предусмотренных указанным Федеральным законом прав органов местного самоуправления на решение вопросов, не отнесенных к вопросам местного значения, прав органов местного самоуправления на участие в осуществлении иных государственных полномочий (не переданных им в соответствии со статьей 19 указанного Федерального закона), если это участие предусмотрено федеральными законами, прав органов местного самоуправления на решение иных вопросов, не отнесенных к компетенции органов местного самоуправления других муниципальных образований, органов государственной власти и не исключенных из их компетенции федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, в случае принятия муниципальных правовых актов о реализации таких прав.

Заявитель - физическое или юридическое лицо (за исключением государственных органов и их территориальных органов, органов государственных внебюджетных фондов и их территориальных органов, органов местного самоуправления) либо их уполномоченные представители, обратившиеся в орган, предоставляющий государственные услуги, или в орган, предоставляющий муниципальные услуги, либо в организации, указанные в частях 2 и 3 статьи 1 настоящего Федерального закона, либо к уполномоченным в соответствии с законодательством Российской Федерации экспертам, указанным в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, или в организации, указанные в пункте 5 настоящей статьи, с запросом о предоставлении государственной или муниципальной услуги, в том числе в порядке,

установленном статьей 15.1 настоящего Федерального закона, выраженным в устной, письменной или электронной форме (пункт 3 статьи 210 Закона № 210-ФЗ).

Исходя из системного анализа указанных норм, предоставление муниципальной услуги – деятельность органа местного самоуправления, осуществляемая по запросу конкретных физических и юридических лиц в случаях, предусмотренных федеральными законами, в целях удовлетворения нужд (потребности) указанных лиц. Заявителем (заказчиком) в отношении муниципальной услуги не может быть орган местного самоуправления.

Таким образом, понятия «муниципальная услуга» и «услуга для обеспечения муниципальных нужд» не являются тождественными, предоставление названных услуг имеет разное нормативное регулирование.

Учитывая то обстоятельство, что услуга по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных («безродных») тел умерших и тел умерших (погибших) с дорожно-транспортного происшествия в морги города является услугой, необходимой для обеспечения муниципальной нужды (нужды города), заказчиком такой услуги – администрация в лице уполномоченного органа управления городской среды, а расходы на оказание данной услуги являются расходными обязательствами бюджета города, размещение в МБУ «Некрополь» муниципального задания на выполнение указанной услуги не соответствует законодательству РФ.

Таким образом, анализ нормативного регулирования рассматриваемых правоотношений показал, что отсутствует конкретная норма федерального закона, допускающая совершение уполномоченными органами (администрацией, уполномоченным отраслевым органом администрации) указанных действий (бездействия), в связи с чем признается незаконным, не соответствующим Бюджетному кодексу, Закону № 44-ФЗ, статье 9.2 Закона о некоммерческих организациях, Закону № 210-ФЗ, Закону о погребении и похоронном деле предоставление специализированной службе по вопросам похоронного дела, функции которой выполняет МБУ «Некрополь», исключительного права (полномочия) на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) неостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно - транспортных происшествий с места наступления смерти в морги города, реализуемого посредством размещения муниципального задания и его финансового обеспечения на основании соглашения, и непроведение выбора хозяйствующего субъекта, обеспечивающего транспортирование (эвакуацию, перевозку, вывозу) тел умерших

(погибших) в морги за счет средств местного бюджета путем закупки данной услуги конкурентными способами в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В результате анализа состояния конкуренции на товарном рынке, проведенного в порядке, предусмотренном пунктом 10.10 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 (в редакции от 12.03.2020) установлено, что вследствие действий (бездействия) администрации г. Владивостока, уполномоченного отраслевого органа - управления городской среды, выразившихся в непрекращении, продолжении незаконного предоставления МБУ «Некрополь» исключительного (преимущественного) права на оказание на территории г. Владивостока услуги по вывозу невостребованных тел умерших в морги города, не входящей в гарантированный перечень услуг по погребению, оказываемых специализированной службой по вопросам похоронного дела, в результате, соответственно, обеспечения согласно сводной бюджетной росписи ВГО на очередной финансовый 2023 год и плановый период 2024-2025 г.г. финансирования муниципального задания на оказание услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) невостребованных тел умерших на территории ВГО, необеспечения решения вопроса местного значения по организации оказания ритуальных услуг (услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) невостребованных тел умерших (погибших) на территории ВГО в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установления приказом от 22.12.2022 № 34/335 размещения муниципального задания на оказание услуги по вывозу невостребованных тел умерших в морги города на 2023 год, финансирования выполнения такого задания за счет средств бюджета Владивостокского городского округа в форме субсидий на основании соглашения от 22.12.2022 № 965/373-101/22 и непроведения конкурентных процедур, предусмотренных Федеральным закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" по закупке указанной услуги, создано конкурентное преимущество специализированной службе по вопросам похоронного дела МБУ «Некрополь», в то время как иные хозяйствующие субъекты ограничены (лишены) возможности в получении равного доступа к оказанию услуги по транспортированию (эвакуации, перевозке) тел умерших (погибших) на территории ВГО за счет бюджетных средств на конкурентной основе, что ограничило конкуренцию (создало угрозу конкуренции) на товарном рынке оказания ритуальных услуг (услуги по транспортированию

(эвакуации, перевозке) останков умерших или погибших от места смерти, гибели или обнаружения в морги города) в географических границах Владивостокского городского округа (г. Владивостока).

Вследствие рассматриваемых действий администрации г. Владивостока, уполномоченного отраслевого органа - управления городской среды не обеспечен равный доступ к рынку ритуальных услуг (рынку услуг по эвакуации умерших (погибших) в морги города) для всех хозяйствующих субъектов, конкурирующих на этом товарном рынке и претендующих на оказание услуг по эвакуации тел умерших (погибших) в морги города.

Норма федерального закона, допускающая совершение указанных действий (бездействия), отсутствует.

При таких данных следует вывод об нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых действиях администрации и ее уполномоченного органа — управления городской среды.

Таким образом, материалами дела подтверждается наличие объективной стороны правонарушения, а именно факт совершения действия, недопустимого в соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, и создающего угрозу конкуренции на товарном рынке.

Согласно информации, представленной письмом администрации г. Владивостока от 26.04.2023 № 6099Д/24 (вх. № 4262-ЭП/23 от 02.05.2023), должностным лицом администрации, наделенным полномочиями по принятию решений в сфере организации ритуальных услуг на территории г. Владивостока, является начальник управления городской среды.

Из Положения об управлении городской среды, утвержденного решением Думы г. Владивостока от 26.11.2020 N 457, следует, что осуществляет руководство управлением, организует деятельность управления, обеспечивает осуществление возложенных на управление задач и функций, несет персональную ответственность начальник управления.

Таким образом, действия (бездействие), недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством, установленные решением по делу № 025/01/15-79/2023 о нарушении АМЗ, совершены <...>, замещающей должность начальника управления городской среды на основании распоряжения администрации г. Владивостока от 29.12.2020 № 4402-ра.

Исходя из таких данных, должностным лицом, следовательно, субъектом данного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП

РФ, является <...>, замещающая должность начальника управления городской среды администрации г. Владивостока.

<...> не обеспечила организацию транспортирования (эвакуации, перевозки) тел умерших (погибших) на территории ВГО в соответствии с антимонопольным законодательством.

Правонарушение совершено период с 18.07.2022 до 28.03.2023 в г. Владивостоке по ул. Светланская, д. 131 (фактическое местонахождение управления городской среды)

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица (ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ).

Материалы дела не содержат доказательств отсутствия субъективной стороны правонарушения, а именно доказательств обстоятельств, свидетельствующих о принятии <...> всех необходимых и зависящих от нее мер по соблюдению антимонопольного законодательства при исполнении своих полномочий по решению вопроса местного значения в сфере организации ритуальных услуг на территории г. Владивостока.

Таким образом, имеет место виновное поведение <...>, наличие субъективной стороны правонарушения при совершении действий, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством, установленных решением Приморского УФАС России.

Факт совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, подтверждается протоколом об административном правонарушении, материалами дела, не оспаривается <...>.

Таким образом, доказательства, имеющиеся в материалах дела, свидетельствуют о наличии в рассматриваемых действиях (бездействии), совершенных <...> состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в связи с чем оснований, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, для прекращения производства по делу, не имеется.

Антимонопольное законодательство (часть 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции) предусматривает возможность освобождения должностного лица органа власти от административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, за совершение действия (бездействия), принятие акта, недопустимого в

соответствии с антимонопольным законодательством, только в случае выполнения выданного антимонопольным органом предупреждения о прекращении действия (бездействия), изменения акта, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В силу правовой позиции, отраженной в пункте 37 Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2020), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.07.2020, цель вынесения предупреждения состоит в предоставлении возможности лицу, которому выдано предупреждение, самостоятельно устранить допущенные им нарушения антимонопольного законодательства и их последствия, если таковые имели место в действительности, при согласии с этим.

Материалами дела подтверждается, что до возбуждения дела № 025/01/15-79/2022 о нарушении АМЗ администрации и управлению городской среды было выдано предупреждение о необходимости прекращения действия, содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем: отмены муниципального задания от 23.03.2022 № 1 на оказание услуги по вывозу неостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно-транспортных происшествий с места наступления смерти в морги города: прекращения финансирования муниципального задания от 23.03.2022 № 1; проведения конкурентным способом закупки услуги по вывозу (транспортировке, эвакуации) неостребованных тел умерших и тел умерших с дорожно-транспортных происшествий с места наступления смерти в морги города Владивостока в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Предупреждение в установленный срок выполнено не было.

Таким образом, <...> не воспользовалась возможностью устранить нарушение антимонопольного законодательства до возбуждения дела о нарушении АМЗ, в связи с чем основания для его освобождения в соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции от административной ответственности (административного наказания) не имеется.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (часть 1 статьи 4.1 КоАП РФ).

Из части 1 и части 2 статьи 4.1.1.КоАП РФ следует, что в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено на предупреждение.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ предусматривает, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Учитывая принятие мер по устранению (прекращению) нарушения антимонопольного законодательства на момент вынесения настоящего постановления, наличие обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, считаю возможным административный штраф заменить на предупреждение.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1, частью 1 и частью 2 статьи 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении действий (бездействия), недопустимых в соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, установленных решением Приморского УФАС России от 20 марта 2023 года по делу № 025/01/15-79/2023, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

3. Назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.