ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

ОБ ИЗМЕНЕНИИ АКТОВ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России), рассмотрев заявления Индивидуального предпринимателя Б. А. Д., жителей сельского поселения Подгорное муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области, выявило в принятии Собранием представителей сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области (далее – Собрание представителей) Решения от 28.06.2019 № 11-1 «Об утверждении Положения об организации похоронного дела на территории сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области», которое приводит (может привести) к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

Решением Собрания представителей от 28.06.2019 № 11-1 утверждено Положение об организации похоронного дела на территории сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области (далее – Положение).

Положение определяет порядок организации похоронного дела и оказания ритуальных услуг на территории сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области, гарантии осуществления погребения, порядок деятельности специализированной службы по вопросам похоронного дела, порядок деятельности общественных кладбищ сельского поселения, порядок содержания мест погребения сельского поселения, устанавливает порядок погребения, порядок создания семейных (родовых) захоронений и порядок установки намогильных сооружений на общественных кладбищах сельского поселения (пункт 1.2 Положения).

> В соответствии с пунктом 6.2.4 Положения специализированная служба по вопросам похоронного дела обеспечивает благоустройство территории кладбищ в границах сельского поселения.

Согласно статье 29 Федерального закона от 12.01.1996 N 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее - Закон о погребении) органы местного самоуправления районов, поселений и городских округов создают специализированные службы по вопросам похоронного дела, на которые

возлагается обязанность по осуществлению погребения умерших.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Закона о погребении специализированная служба гарантирует супругу, близким родственникам, иным родственникам, законному представителю или иному лицу, взявшему на себя обязанность осуществить погребение умершего, оказание на безвозмездной основе следующего перечня услуг по погребению:

1) оформление документов, необходимых для погребения;

2) предоставление и доставка гроба и других предметов, необходимых для погребения;

3) перевозка тела (останков) умершего на кладбище (в крематорий);

4) погребение (кремация с последующей выдачей урны с прахом).

В силу части 2 статьи 9 Закона о погребении услуги по погребению, указанные в пункте 1 настоящей статьи, оказываются специализированной службой по вопросам похоронного дела.

Учитывая изложенное, действующим законодательством предусмотрена возможность создания специализированной службы по вопросам похоронного дела, на которую возлагается обязанность по осуществлению погребения умерших.

Вместе с тем, положения Закона о погребении не предусматривают одновременную передачу специализированной службе по вопросам похоронного дела выполнения работ по благоустройству кладбищ.

В соответствии пунктом 22 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон об общих принципах организации местного самоуправления) содержание мест захоронения относятся к вопросам местного значения сельского поселения.

Согласно статье 18 Закона о погребении общественные кладбища находятся в ведении органов местного самоуправления. Порядок деятельности общественных кладбищ определяется органами местного самоуправления.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством вопросы, связанные с содержанием мест захоронения отнесены к вопросам местного значения.

Статьей 18 Закона об общих принципах организации местного

самоуправления установлено, что финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов (за исключением субвенций, предоставляемых местным бюджетам из федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

Аналогичные положения содержатся в статье 54 Закона об общих принципах организации местного самоуправления.

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» (далее – Закон о контрактной системе).

Исходя из изложенного, удовлетворение потребностей муниципального образования (муниципальных нужд), должно осуществляться посредством процедур, установленных Законом о контрактной системе.

Проведение мероприятий, предусмотренных Законом о контрактной системе, направлено на обеспечение 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.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» федеральный антимонопольный орган дает разъяснения по вопросам применения антимонопольного законодательства.

Письмом ФАС России от 30.09.2009 г. № АК/34001 даны разъяснения о применении антимонопольного законодательства по вопросу организации похоронного дела.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в названном письме, выполнение работ по содержанию муниципальных кладбищ на территориях мест захоронений должно осуществляться в соответствии с Федеральным

законом от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», так как содержание кладбища в надлежащем санитарном состоянии входит в компетенцию органов местного самоуправления и является муниципальной нуждой. В связи с вышеизложенным, органы местного самоуправления обязаны размещать заказы на предоставление услуг по содержанию мест захоронений на конкурсной основе, обеспечивая при этом соблюдение требований антимонопольного законодательства.

Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» утратил силу в связи с принятием Закона о контрактной системе, регулирующего 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.

Исходя из вышеизложенного, выполнение работ по благоустройству и содержанию общественных кладбищ направлено на удовлетворение муниципальных нужд и должно осуществляться в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, а именно путем проведения конкурентных процедур.

Несоблюдение установленного законодательством порядка лишает потенциальных желающих возможности принять участие в конкурентной борьбе за право выполнять соответствующие работы, что может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции среди хозяйствующих субъектов и созданию преимущества отдельным хозяйствующим субъектам.

Установлено, что Решением Собрания представителей от 22.03.2019 № 5-1 «Об утверждении межмуниципального хозяйственного общества в форме общества с ограниченной ответственностью» решено учредить ООО «Спецкомбинат «Кинель-Черкасский» с последующим возложением на Общество функций специализированной службы по вопросам похоронного дела.

Решением Собрания представителей от 17.05.2019 № 8-3 на ООО «Спецкомбинат «Кинель-Черкасский» возложены функции специализированной службы по вопросам похоронного дела.

Исходя из положений Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество с ограниченной ответственностью является коммерческой организацией.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Законом «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

С учетом вышеизложенного, ООО «Спецкомбинат «Кинель-Черкасский» является хозяйствующим субъектом в понимании Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Императивно установленный статьей 15 Закона «О защите конкуренции» запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Под конкуренцией в соответствии с Законом «О защите конкуренции» понимается 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.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» к признакам ограничения конкуренции относится: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на

общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Выполнение работ по содержанию и благоустройству общественных кладбищ направлено на удовлетворение муниципальных нужд и должно осуществляться в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, а именно путем проведения конкурентных процедур.

Таким образом, в соответствии с законодательством доступ на товарный рынок по содержанию и благоустройству общественного кладбища обеспечивается на конкурсной основе. При этом, с учетом специфики осуществления указанной деятельности, не требующей получения каких-либо разрешительных документов, участие в конкурсе может принять любой хозяйствующий субъект, имеющий соответствующую возможность и экономическую заинтересованность.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Торги являются наиболее конкурентным способом заключения договора, поскольку осуществляются путем широкого оповещения желающих принять в них участие, и направлены на создание как можно большего числа потенциальных участников доступа к праву на заключение договора.

Определение исполнителем выполнения работ по содержанию и благоустройству общественных кладбищ конкретного хозяйствующего субъекта – ООО «Спецкомбинат «Кинель-Черкасский» приводит к созданию для данного субъекта преимущественных условий деятельности и препятствует доступу неопределенного круга лиц к осуществлению указанных работ (услуг).

Указанные обстоятельства приводят (могут привести) к устранению, ограничению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

С учетом вышеизложенного, положения Решения от 28.06.2019 № 11-1 «Об утверждении Положения об организации похоронного дела на территории

сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области» содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 39.1 Закона «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 хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду 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.

В связи с наличием в принятии Собранием представителей Решения от 28.06.2019 № 11-1 «Об утверждении Положения об организации похоронного дела на территории сельского поселения Кротовка муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области» признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» Самарское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости изменения Решения от 28.06.2019 № 11-1 в части прекращения определения специализированной службы по вопросам похоронного дела исполнителем работ по благоустройству территории кладбищ (пункт 6.2.4 Положения).

Срок выполнения настоящего предупреждения до «09» декабря 2019 года.

О выполнении предупреждения сообщить в Самарское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.