

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 04-5/1-1-2019

о назначении административного наказания

за нарушение антимонопольного законодательства

«3» июня 2019 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный в отношении должностного лица – ХХХ, исполнявшего в период с 05.06.2017 по 26.07.2018 обязанности ХХХ администрации города Ржева, материалы дела № 04-5/1-1-2019 об административном правонарушении, материалы дела № 04-6/1-1-2018 о нарушении антимонопольного законодательства,

в отсутствие ХХХ, надлежаще уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением от 26.07.2018 по делу № 04-6/1-1-2018 Администрация города Ржева признана нарушившей пункт 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Законность и обоснованность решения по делу № 04-6/1-1-2018 подтверждена вступившим в силу решением Арбитражного суда Тверской области от 18.02.2019 по делу № А66-17608/2018.

Административная ответственность за вышеуказанное нарушение предусмотрена статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции 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.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, в том числе, предусмотренных статьей 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения,

которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Как следует из материалов дела № 04-6/1-1-2018 порядок организации похоронного дела на территории города Ржева установлен решением Ржевской городской Думы от 01.10.2010 № 76, которым утверждено Положение об организации похоронного дела, предоставления ритуальных услуг и содержания муниципальных мест погребений на территории города Ржева Тверской области (далее – Положение). В соответствии с пунктом 1.2 Положения организация похоронного дела и содержание мест захоронения на муниципальных местах погребения в городе Ржеве Тверской области осуществляется Администрацией города Ржева в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и настоящим Положением.

Согласно пункту 6.1 Положения Администрация города Ржева или уполномоченное ею в установленном порядке лицо выделяет места под захоронения при наличии справки о смерти или актовой записи о смерти и регистрирует каждое захоронение в книге установленной формы.

В соответствии с пунктом 6.2 Положения порядок выделения мест под захоронения, регистрации захоронений утверждается постановлением Главы города Ржева Тверской области. Такой порядок утвержден постановлением Администрации города Ржева от 23.01.2018 № 44 «Об утверждении Порядка выделения мест под захоронения, регистрации захоронений на местах погребения, расположенных на территории города Ржева Тверской области» (далее – Порядок). Согласно пункту 1.2 Порядка орган, уполномоченный на выдачу разрешения о выделении места под захоронение, регистрацию захоронений на местах погребения, расположенных на территории города Ржева, определяется распоряжением Администрации города Ржева.

Распоряжением Администрации города Ржева от 30.01.2018 № 12-ра (далее – Распоряжение № 12-ра) вышеуказанным уполномоченным органом определен Отдел благоустройства территорий Администрации города Ржева (не является юридическим лицом).

Согласно пункту 2.1 Порядка выдача разрешения о выделении места для захоронения, регистрация места захоронения на местах погребения, расположенных на территории города Ржева Тверской области, осуществляется уполномоченным органом (Отделом благоустройства территорий Администрации города Ржева) непосредственно в день обращения заявителя (с момента регистрации документов) в уполномоченный орган при условии представления заявителем всех необходимых документов.

Согласно пояснениям Администрации города Ржева при обращении гражданина в Отдел благоустройства территорий Администрации города Ржева с заявлением на захоронение умершего родственника, он направляется в МКП г. Ржева «БиЛД» для выделения места захоронения на кладбищах г. Ржева, что подтверждает соответствующая отметка инспектора Отдела благоустройства территорий Администрации города Ржева следующего содержания: «Направляется в МКП г. Ржева «БиЛД» для согласования отвода земельного участка под захоронение».

Предоставляя МКП г. Ржева «БиЛД» право разрешать или не разрешать

захоронение, Администрация города Ржева тем самым наделила МКП г. Ржева «БиЛД» функциями органа местного самоуправления и создала неравные (дискриминационные) условия для остальных участников рынка услуг по погребению.

Иные участники рынка ритуальных услуг г. Ржева, оказывавшие на протяжении длительного периода времени услуги по погребению, лишены возможности осуществлять деятельность на рынке услуг по погребению, то есть рынок услуг по погребению административными методами искусственно сокращен до одного хозяйствующего субъекта.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в апелляционном определении от 25.07.2018 № 9-АПГ18-9, недопустимо ограничение субъектного состава лиц, имеющих право оказывать услуги по погребению, а правовые акты, исключаяющие или ограничивающие возможность оказывать услуги в сфере похоронного дела иными лицами, нежели специализированными службами, создаваемыми органом местного самоуправления, ограничивают конкуренцию и являются недопустимыми с точки зрения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией 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.

Признаками ограничения конкуренции признается сокращение числа хозяйствующих субъектов, а также любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг 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), в частности запрещается создание дискриминационных условий. Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условиями доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Действия (бездействие) Администрации города Ржева, которая уклоняется от принятия решений по заявлениям о выделении мест под захоронение на муниципальных кладбищах г. Ржева, создавали для МКП г. Ржева «БиЛД» особые условия на рынке услуг по захоронению на кладбищах г. Ржева и

дискриминационные условия для иных участников рынка, поскольку последние поставлены в зависимость от МКП г. Ржева «БиЛД», что является нарушением требований пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно информации Администрации города Ржева (письма от 04.03.2019 № ИС-715/23 и от 21.03.2019 № 961/23) должностным лицом Администрации города Ржева, ответственным в период с 30.01.2018 по 26.07.2018 за выдачу разрешений о выделении мест под захоронение, регистрацию захоронений на местах погребений, располагающихся на территории города Ржева Тверской области, является ХХХ.

В соответствии с пунктом 2.36 должностной инструкции ХХХ, утвержденной Главой города Ржева 30.01.2018, ХХХ обеспечивает выполнение возложенных на Отдел задач, одной из которых является организация работы по выдаче разрешений о выделении мест под захоронение, регистрации захоронения на местах погребения, располагающихся на территории города Ржева Тверской области.

В соответствии с распоряжением Администрации города Ржева ХХХ назначен на должность ХХХ администрации города Ржева с 05.06.2017 и в период с 05.06.2017 по 11.02.2019 (дата увольнения) исполнял обязанности ХХХ.

В период с 16.10.2017 по 26.07.2018, когда не выдавались разрешения о выделении мест под захоронение, ХХХ являлся должностным лицом Администрации и в силу возложенных должностных обязанностей должен был обеспечить выдачу разрешений на захоронение в день обращения, но вышеуказанные обязанности не выполнил.

Согласно статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом следует понимать лицо, 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 местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ХХХ, являвшегося в период с 05.06.2017 по 26.07.2018

должностным лицом – ХХХ администрации города Ржева, содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 16.10.2017 по 26.07.2018. Место совершения административного правонарушения: 172381, Тверская область, г. Ржев.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом. Согласно части 1 статьи 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.

Административное правонарушение совершено ХХХ виновно, форма вины – умысел, так как он осознавал противоправный характер своего бездействия, но относился к ним безразлично.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Учитывая фактические обстоятельства и негативные последствия бездействия для рынка ритуальных услуг (препятствия деятельности, сокращение количества

участников рынка), отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

Однако с учетом отсутствия обстоятельств, отягчающих административную ответственность, имеются основания для применения минимального размера санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ. Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Административный штраф в размере 15 тыс. руб. не носит неоправданно карательный характер и с учетом характера правонарушения отвечает сути административно-правовой ответственности.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности по статье 14.9 КоАП РФ - 1 год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. На момент вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

Руководствуясь статьями 2.1, частью 1 статьи 14.9, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – ХХХ, исполнявшего обязанности ХХХ администрации города Ржева, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ХХХ административный штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение антимонопольного законодательства: ХХХ

В соответствии с п.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять

производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В. Посохова