



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КОСТРОМСКОЙ ОБЛАСТИ

156961, г. Кострома, ул. Долматова, д. 2

E-mail: info@kostroma.arbitr.ru

http://kostroma.arbitr.ru

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

Дело № А31-9624/2010

г. Кострома

22 марта 2011 года

Резолютивная часть решения объявлена «22» марта 2011 года.

Полный текст решения изготовлен «22» марта 2011 года.

Судья арбитражного суда Костромской области Сизов Александр
Вениаминович

при ведении протокола секретарем судебного заседания Ивановой А.С.

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению муниципального
предприятия г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» (ОГРН
1024400510980)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Костромской
области

заинтересованные лица: Администрация города Костромы, общество с
ограниченной ответственностью «Фирма МОМ»,

о признании недействительными решения и предписания от 30.11.2010 г. по
делу № 04-32/878 о нарушении антимонопольного законодательства,

при участии: от заявителя: Пашутин П.В.- адвокат, доверенность от
07.11.2008 г.; Стрельцов А.Р.- помощник директора, доверенность от
11.01.2011 г.; от ответчика: Магомеднабиев Т. М. - старший государственный
инспектор, доверенность от 11.01.2011 г. № 03/04; от заинтересованного лица:

от администрации города Костромы: Хромушина Ю.А.- зам.начальника, доверенность от 21.02.2011г. № 55-812/11;

установил:

Муниципальное предприятие г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» (далее- МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание», предприятие) обратилось в Арбитражный суд Костромской области с исковым заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее- Костромское УФАС России, Управление) о признании недействительными решения и предписания от 30.11.2010 г. по делу № 04-32/878 о нарушении антимонопольного законодательства.

Истец заявленные требования поддержал.

Ответчик с требованиями не согласен, по основаниям, изложенным в отзыве и дополнениях к нему.

Администрация города Костромы поддержала требования заявителя, о чем указала в своем отзыве (в деле).

Общество с ограниченной ответственностью «Фирма МОМ» поддержало позицию ответчика, представило соответствующий отзыв (в деле).

Выслушав представителей сторон, привлеченных в дело заинтересованных лиц Администрацию города Костромы и ООО «Фирма МОМ», суд установил следующее.

24.06.2010 в Костромское УФАС России обратилось ООО «Фирма МОМ» с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства со стороны МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание».

Согласно представленным материалам, в газете «Костромские ведомости» № 48 от 22-28 июня 2010 г. на странице 10 была опубликована статья корреспондента Владимира Дружнева «Парки последнего отдыха», содержащая интервью с помощником директора МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» Стрельцовым А.Р. о ситуации на

рынке ритуальных услуг на территории г. Костромы. На этой же странице газеты была размещена информация (памятка) «Что нужно знать родственникам усопшего», последний абзац которой имеет следующее содержание: «Просим запомнить, что копкой могил на общественных кладбищах города Костромы занимается только специализированная служба МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание».

По мнению ООО «Фирма МОМ», указанная информация заведомо вводит родственников усопшего в заблуждение, так как не соответствует действительности и нарушает действующее законодательство.

На основании приказа Костромского УФАС России от 05.07.2010 № 71 было возбуждено дело № 04-32/878 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МП «РУС» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции и создана Комиссия.

30.11.2010 Комиссией управления по рассмотрению дела № 04-32/878 о нарушении антимонопольного законодательства вынесено решение, которым был признан факт нарушения МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в связи с опубликованием в газете «Костромские ведомости» № 48 от 22.06.2010 недостоверной информации о том, что копкой могил на общественных кладбищах города Костромы занимается только специализированная служба МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание», поскольку данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки в виде упущенной выгоды хозяйствующим субъектам.

В этот же день на основании оспариваемого решения Комиссией управления было выдано предписание МП г. Костромы «Ритуальные услуги

и спецобслуживание» о прекращении недобросовестной конкуренции (п.1), которым предписано МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» в срок до 01.03.2011 опубликовать в средствах массовой информации опровержение сведений, указанных в газете «Костромские ведомости» № 48 от 22.06.2010 о том, что копкой могил на общественных кладбищах города Костромы занимается только специализированная служба МП г. Костромы «Ритуальные услуги» и спецобслуживание» (п. 2). О выполнении предписания сообщить в Управление ФАС по Костромской области в срок до 10.03.2011 (п. 3).

Не согласившись с данными ненормативными актами предприятие обжаловало их в судебном порядке, поскольку в силу Закон о защите конкуренции распространенные лицом сведения должны быть либо ложными, либо неточными либо искаженными. Какого-либо расширительного толкования данная норма Закона о защите конкуренции не допускает, как следует из резолютивной части Решения, Антимонопольным органом Предприятию вменено распространение недостоверной информации, что Законом о защите конкуренции не предусмотрено.

Таким образом, антимонопольным органом дана неправильная (непредусмотренная законом) квалификация действий предприятия, в связи с чем нельзя сделать вывод и об установлении в действиях предприятия состава нарушения пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что является основанием для признания оспариваемого Решения недействительным.

Антимонопольным органом не доказана вина предприятия и не приняты во внимание его доводы о том, что в соответствии с п. 2 ст. 25 ФЗ-8 «О погребении и похоронном деле» организация похоронного дела осуществляется органами местного самоуправления. Погребение умершего и оказание услуг по погребению осуществляется специализированными службами по вопросам похоронного дела, создаваемыми органами местного самоуправления, и что МП г. Костромы «Ритуальные услуги и

спецобслуживание» является именно единственной специализированной службой по вопросам, похоронного дела, осуществляющей на территории города Костромы погребение умерших и оказание услуг по погребению, исполняющей функции, возложенные на него федеральными и муниципальными нормативными правовыми актами.

Положения ненормативного правового акта (Предписания) содержат формулировки, не позволяющие определить, какие именно действия необходимо совершить Предприятию в целях прекращения нарушения закона. Из пункта 2 оспариваемого Предписания неясно, в каком (каких) именно средстве (ах) массовой информации Предприятию надлежит сделать опровержение, в целях устранения нарушения.

Антимонопольный орган считает свое решение и предписание обоснованными и законными на что указал в отзыве, представленном в дело.

Оценив доводы сторон и представленные доказательства, суд приходит к следующим выводам.

По смыслу ч. 1 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания незаконными ненормативных актов, действий (бездействия) государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица требуется наличие в совокупности двух условий: несоответствия оспариваемого ненормативного акта, действия (бездействия) закону и нарушения данным актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно пунктам 2 и 3 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения; предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства 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, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

При реализации указанных полномочий антимонопольный орган в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции уполномочен возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства, а также выдавать предписания в рамках полномочий, предоставленных антимонопольному органу пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, данный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, в том числе:

- 1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;

3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;

4) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;

5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Для квалификации действия субъекта права по части 1 статьи 14 Закона N 135-ФЗ необходимо установить запрещенные законом и совершенные им действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции как категории, значимой для определенного товарного рынка (сферы обращения определенного товара, услуг).

В соответствии со статьей 3 Закона о погребении, погребение определяется как обрядовые действия по захоронению тела (останков) человека после его смерти в соответствии с обычаями и традициями, не противоречащими санитарным и иным требованиям. Погребение может осуществляться путем предания тела (останков) умершего земле (захоронение в могилу, склеп), огню (кремация с последующим захоронением урны с прахом), воде (захоронение в воду в порядке, определенном нормативными правовыми актами Российской Федерации).

Согласно части 2 статьи 25 Закона о погребении, организация похоронного дела осуществляется органами местного самоуправления. Погребение умершего и оказание услуг по погребению осуществляются

специализированными службами по вопросам похоронного дела, создаваемыми органами местного самоуправления.

Органы местного самоуправления районов, поселений и городских округов создают специализированные службы по вопросам похоронного дела, на которые в соответствии с Законом о погребении возлагается обязанность по осуществлению погребения умерших (часть 1 статьи 29 Закона о погребении).

Порядок оказания ритуальных услуг и захоронения умерших граждан в городе Костроме (далее - Порядок) утвержден постановлением Администрации от 15.09.2009 № 1666. Согласно пункту 2.1 Порядка, места погребения являются собственностью муниципального образования город Кострома. Местами погребения на территории города Костромы являются: общественное кладбище по улице Костромской; общественное кладбище по улице Галичской; общественное кладбище по улице Ярославской; общественное кладбище по улице Магистральной; вероисповедальное мусульманское кладбище по улице Нариманова.

Погребение умершего на территории города Костромы осуществляется путем предания тела умершего земле (пункт 3.1 Порядка).

Постановлением Администрации от 27.04.2010 № 810 утверждена форма Заключения о выделении земельного участка для погребения умершего (Приложение 2 к Порядку), последний абзац которой гласит: «Согласно Федеральному закону от 12 января 1996 года № 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" погребение осуществляется специализированной службой по вопросам похоронного дела, созданной органом местного самоуправления».

Постановлением Администрации от 08.09.2004 № 2687 (в редакции постановления Администрации от 15.09.2009 № 1665) МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» было определено специализированной службой по вопросам похоронного дела,

осуществляющей на территории города Костромы погребение умерших и оказание услуг по погребению.

Согласно пункту 1.2 Устава МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» от 07.10.2004, МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» является специализированной организацией по вопросам похоронного дела города Костромы, обеспечивающей выполнение полного комплекса услуг по погребению умерших.

Как указано в статье 6 Закона N 8-ФЗ от 12.01.1996г. «О погребении и похоронном деле», в случае мотивированного отказа кого-либо из указанных в статье 5 Закона N 8-ФЗ лиц от исполнения волеизъявления умершего оно может быть исполнено лицом, взявшим на себя обязанность осуществить погребение умершего, либо осуществляется специализированной службой по вопросам похоронного дела.

Согласно статье 9 Закона N 8-ФЗ специализированные службы на безвозмездной основе оказывают супругу, близким родственникам и другим лицам, взявшим на себя обязанность осуществить погребение умершего, услуги по погребению согласно гарантированному перечню. При этом расходы специализированной службой осуществляются за счет различных бюджетов и фондов.

В соответствии со статьей 10 Закона N 8-ФЗ родственникам умершего, осуществившим погребение за счет собственных средств, выплачивается социальное пособие на погребение. В то же время гражданам, взявшим на себя обязанность осуществить погребение умершего и воспользовавшимся гарантированными услугами на безвозмездной основе, социальное пособие на погребение не выплачивается.

Таким образом, Закон N 8-ФЗ предусматривает как безвозмездное оказание услуг специализированной службой органа местного самоуправления, так и осуществление погребения за счет родственников или лиц, взявших на себя обязанность по погребению умершего с последующим получением социального пособия. В последнем случае супругам, близким

родственникам и другим лицам, взявшим на себя обязанность осуществить погребение умершего родственника, могут быть оказаны ритуальные услуги (в том числе по погребению) любым лицом, оказывающим такие услуги.

Статья 25 Закона устанавливает, что организация похоронного дела как самостоятельного вида деятельности осуществляется органами исполнительной власти, а также органами местного самоуправления. Погребение умершего и оказание услуг по погребению осуществляется специализированными службами, создаваемыми этими органами. Однако из названной нормы права не следует, что иные юридические лица лишены права заниматься этой деятельностью, поскольку предметом регулирования данной нормы являются гарантии осуществления погребения путем организации похоронного дела, а не субъектный состав участников рынка ритуальных услуг. Гарантии населению состоят в создании специализированных служб, которые обязаны оказывать гарантированный перечень услуг по погребению на безвозмездной основе.

Данная правовая позиция отражена в постановлении Президиума Высшим Арбитражным судом Российской Федерации от 23.09.2008 № 12027/07.

Пленум Высшего Арбитражного суда Российской Федерации в пункте постановления от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" разъяснил, что Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Учитывая это, следует иметь в виду, что требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

Из приведенных норм (с учетом указанного разъяснения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации) следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо доказать, что действия хозяйствующего субъекта противоречат

законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; эти действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, то есть причинение реальных убытков или вреда деловой репутации не является обязательным.

Поэтому антимонопольный орган, рассматривая возбужденное им дело обосновано пришел к выводу, что информация МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» (факт ее распространения именно в такой редакции предприятием не оспаривается) о том, что копкой могил на общественных кладбищах города Костромы занимается только специализированная служба МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание», опубликованная в газете «Костромские ведомости» № 48 от 22.06.2010 в памятке «Что нужно знать родственникам усопшего» не соответствует действительности и действующему законодательству, а также вводит в заблуждение родственников умерших граждан, намеревающихся осуществить захоронение, относительно хозяйствующего субъекта, оказывающего услуги по погребению (копке могил).

Действия МП г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» по опубликованию указанной информации в газете направлены на получение преимуществ при осуществлении деятельности по погребению, ведут к ограничению конкуренции в сфере организации похоронного дела и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам- конкурентам предприятия на рынке оказания услуг по погребению.

Административным органом доказан факт распространения муниципальным предприятием недостоверной информации, которая может быть как неточной либо искаженной (п.п. 1 п.1 ст. 14 Закона о конкуренции).

Из дополнительного отзыва ответчика (т.2 л.д. 7-9) также следует, что поскольку в выданном предприятию предписании не было указано

конкретное средство массовой информации, в котором оно должно было опубликовать опровержение, в целях его исполнения оно имело право опубликовать опровержение в любом средстве массовой информации.

Суд считает, что предприятие по вопросу исполнения предписания могло и имеет право обратиться в Антимонопольный орган за соответствующими разъяснениями в случае его неясности.

При изложенных обстоятельствах в удовлетворении требований заявителя должно быть отказано.

В соответствии со ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации уплаченная истцом государственная пошлина в размере 4000 рублей за рассмотрение судом заявления о признании недействительными двух правовых актов возврату не подлежит.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 110, 167-170, 201 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении искового заявления муниципального предприятия г. Костромы «Ритуальные услуги и спецобслуживание» о признании недействительными решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области от 30.11.2010 г. по делу № 04-32/878 о нарушении антимонопольного законодательства отказать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение месячного срока со дня его принятия или в арбитражный суд кассационной инстанции, если такое решение было предметом рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции, через арбитражный суд Костромской области в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления решения в законную силу.

Судья

А.В. Сизов