

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № К13/169**

Резолютивная часть объявлена 29.06.2015.

Решение в полном объеме изготовлено 13.07.2015.

г. Тюмень

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № К13/169, возбужденное по признакам нарушения департаментом имущественных отношений администрации г. Тюмени (625036, г. Тюмень, ул. Первомайская, 20) ч. 1 ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

*в присутствии представителя ответчика – департамента имущественных отношений администрации г. Тюмени,*

*в отсутствие заинтересованных лиц – ТМУП «Водоканал», ООО «Центр инженерных коммуникаций»,*

**УСТАНОВИЛА:**

Тюменское УФАС России в ходе проведения проверки в отношении федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, проведенной по поручению ФАС России на предмет соблюдения ими положений ст. 15 Закона о защите конкуренции при принятии собственником решения о продаже государственного или муниципального имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения установило, что департаментом имущественных отношений администрации г. Тюмени (далее – департамент) письмом от 29.11.2012 № 44-06-5134 ТМУП «Водоканал» согласована продажа по рыночной стоимости имущества без проведения торгов, что является нарушением положений антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, приказом Тюменского УФАС России от 06.12.2013 № 686 в отношении департамента было возбуждено дело по признакам нарушения ч. 1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

В заседании Комиссии по рассмотрению дела представитель ответчика вменяемое нарушение не признал, пояснив, что действующим законодательством не установлено, что отчуждение унитарным предприятием принадлежащего ему имущества должно происходить только по результатам торгов.

В связи с тем, что в производстве Арбитражного суда Тюменской области находилось дело № А70-5337/2014, по жалобе департамента на решение Тюменского УФАС России по аналогичному нарушению антимонопольного законодательства, Тюменское УФАС России руководствуясь ст. 47 Закона о защите конкуренции приостановило настоящее дело на срок до рассмотрения Арбитражным судом Тюменской области и вступления в силу решения по делу № А70-5337/2014.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения представителя ответчика, пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 6, ст. 36 Устава г. Тюмени администрация г. Тюмени является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления городского округа Тюмень, наделенным полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий.

К вопросам местного значения, составляющим компетенцию органа местного самоуправления городского округа, в т.ч. относится владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа (п. 3 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления РФ»).

В свою очередь, деятельность администрации г. Тюмени (далее - администрация) представляет собой деятельность ее структурных единиц, осуществляющих определенные функции, в т.ч. через территориальные, отраслевые (функциональные) органы администрации, наделенные соответствующими полномочиями по решению вопросов местного значения в установленной сфере жизнедеятельности.

Так, департамент имущественных отношений администрации г. Тюмени в соответствии с п. 1. 1 Положения о департаменте, утв. распоряжением главы администрации г. Тюмени от 10.12.2007 № 317-рг, является функциональным органом администрации г. Тюмени, созданным с целью решения вопросов формирования и управления муниципальным имуществом г. Тюмени.

В соответствии с п. 3.3.10 Положения департамент, в т.ч. осуществляет полномочия собственника имущества муниципальных унитарных предприятий, в частности, дает разрешение на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или уставом муниципального предприятия, на совершение иных сделок.

Согласно п. 2 ст. 18 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее – Закон о

государственных и муниципальных унитарных предприятиях) государственное или муниципальное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества государственного или муниципального предприятия.

В соответствии с п. 9 ч. 2 ст. 3 Федерального закона № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее - Закон о приватизации государственного и муниципального имущества) положения данного Закона не распространяются на отчуждение государственными и муниципальными унитарными предприятиями, закрепленного за ними имущества.

При этом, в отношении имущества, закрепленного за унитарными предприятиями, законодательством не установлено обязательное проведение публичных процедур, а также порядок их проведения, кроме продажи федерального имущества, закрепленного за федеральными унитарными предприятиями.

Вместе с тем, в соответствии со ст. 4 Закона о защите конкуренции предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий является государственной или муниципальной преференцией, которая может быть предоставлена исключительно в целях, предусмотренных ст. 19 Закона о защите конкуренции, и в порядке, установленном ст. 20 Закона о защите конкуренции.

При этом, согласно ч. 4 ст. 19 Закона о защите конкуренции не является преференцией предоставление преимущества, в т.ч. по результатам торгов.

Таким образом, отчуждение государственного или муниципального имущества без согласия антимонопольного органа является нарушением порядка предоставления государственной или муниципальной преференции, установленного ст. 20 Закона о защите конкуренции.

Согласно ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иными осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с позицией ФАС России, приватизация государственного и муниципального имущества, в т.ч. закрепленного за унитарными предприятиями,

должна осуществляться с использованием публичных процедур, обеспечивающих равный доступ к данному ресурсу хозяйствующих субъектов – торгов.

В ходе проведения Тюменским УФАС России проверки в отношении федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, проведенной по поручению ФАС России на предмет соблюдения ими положений ст. 15 Закона о защите конкуренции при принятии собственником решения о продаже государственного или муниципального имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения установило, что департаментом письмом от 29.11.2012 № 44-06-5134 ТМУП «Водоканал» согласована продажа по рыночной стоимости недвижимого имущества, расположенного по адресу: г. Тюмень, ул. Таллинская, 14 (водопроводная насосная станция площадью 149,3 кв.м., 2 резервуара емкостью по 1000 метров кубических) без проведения торгов, **что является нарушением положений антимонопольного законодательства.**

В связи с тем, что в производстве Арбитражного суда Тюменской области находилось дело № А70-5337/2014, по жалобе департамента на решение Тюменского УФАС России по аналогичному нарушению антимонопольного законодательства (дело № К15/157) решение по которому имело значение для вынесения решения по настоящему делу, Тюменское УФАС России руководствуясь ст. 47 Закона о защите конкуренции приостановило настоящее дело на срок до рассмотрения Арбитражным судом Тюменской области и вступления в силу решения по делу № А70-5337/2014.

25.07.2014 Арбитражным судом Тюменской области было вынесено решение по делу № А70-5337/2014 в основу которого были положены следующие выводы.

Согласно ст. 294 ГК РФ государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом.

Пунктом 2 ст. 295 ГК РФ предусмотрено, что предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество без согласия собственника.

В соответствии с п. 2 ст. 18 Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях государственное или муниципальное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества государственного или муниципального предприятия.

Таким образом, полномочия предприятия по распоряжению имуществом, закрепленным за предприятием на праве хозяйственного ведения, ограничены необходимостью получения согласия собственника на отчуждение такого имущества.

Статьей 17.1 Закона о защите конкуренции установлены особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального

имущества.

Согласно ч. 1 указанной статьи заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закреплённого на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

В соответствии с ч. 3 указанной статьи в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении: 1) государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям; 2) государственного или муниципального недвижимого имущества, закреплённого на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями; 3) государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям.

Согласно п. 2 ст. 209 ГК РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Из анализа вышеуказанного законодательства Арбитражный суд Тюменской области пришел к выводу, что норма ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции **не распространяет свое действие на заключение договоров купли-продажи, при которых происходит переход права собственности.**

Также из решения Арбитражного суда Тюменской области следует, что в соответствии с пп. 9 п. 2 ст. 3 Закона о приватизации государственного и муниципального имущества **действие Федерального закона не распространяется на отношения, возникающие при отчуждении государственными и муниципальными унитарными предприятиями имущества, закреплённого за ними в хозяйственном ведении.**

В соответствии со ст. 15 Закона Тюменской области от 28.12.2004г. №307 «Об управлении и распоряжении государственной собственностью Тюменской области» в отношении недвижимого имущества, закреплённого на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, решения об отчуждении принимает соответственно государственное предприятие при наличии согласия уполномоченного исполнительного органа государственной власти Тюменской области или государственное учреждение Тюменской области при наличии согласия исполнительного органа государственной власти Тюменской области, осуществляющего функции и полномочия учредителя данного учреждения.

Порядок распоряжения недвижимым имуществом, принадлежащим на праве хозяйственного ведения государственным унитарным предприятиям Тюменской области, утвержден постановлением Правительства Тюменской области от 25.09.2006г. №218-п. Порядком определена процедура согласования сделки по распоряжению имуществом государственным унитарным предприятием с Департаментом.

На основании изложенного, Арбитражный суд Тюменской области пришел к выводу о том, что принятое антимонопольным органом решение по делу № Т15/157 не соответствует Закону о защите конкуренции, нарушает права и законные интересы заявителя в сфере иной экономической деятельности, в связи с чем, **подлежит признанию незаконным.**

Законность выводов, положенных в основу решения Арбитражного суда Тюменской области от 25.07.2014 по делу № А70-5337/2014 нашло свое подтверждение в постановлении Восьмого арбитражного апелляционного суда от 29.09.2014 и постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 27.02.2015.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае **наличия вступившего в законную силу судебного акта**, в котором содержатся выводы о наличии или **об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии)**.

Ввиду того, что Арбитражным судом Тюменской области было принято решения по делу № А70-5337/2014, согласно которому, в действиях департамента отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, настоящее дело подлежит прекращению.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, чч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч.1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Производство по делу прекратить в связи с тем, что в действиях департамента имущественных отношений Тюменской области, выразившихся в согласовании ТМУП «Водоканал» недвижимого имущества, расположенного по адресу: г. Тюмень, ул. Таллинская, 14 (водопроводная насосная станция площадью 149,3 кв.м., 2 резервуара емкостью по 1000 метров кубических) без проведения торгов, отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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