



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08.10.2015 № 124-р/к

Справа № 1/02-20-14

м. Харків

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання першого відділу досліджень та розслідувань від 02.06.2015 № 235 про попередні висновки у справі та матеріали справи № 1/02-20-14 (надалі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" (ідентифікаційний код – 35985896, місцезнаходження: вул. Панікахи, буд. 2-А, м. Дніпропетровськ, Дніпропетровська обл., 49000) (надалі – ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД"),

ВСТАНОВИЛА:

За результатами розгляду заяви ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" (ідентифікаційний код – 00418142, місцезнаходження: вул. Ломоносова, буд.26, м. Куп'янськ, Харківська обл., 63702) (надалі – ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ") про порушення ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 22.01.2014 № 49 про початок розгляду справи у зв'язку з наявністю в бездіяльності ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД", яка полягає у ненаданні ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" послуг користування під'їзними залізничними коліями, що призвела до ущемлення його інтересів, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 5 частини другої статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах Харківської області, шляхом повної відмови від реалізації товару за відсутності альтернативних джерел придбання, розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.01.2014 № 23-рп/к розпочато розгляд справи № 1/02-20-14 (надалі – Справа).

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

На офіційному Веб-сайті Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців <https://usr.minjust.gov.ua> (надалі – Веб-сайт), розпорядником якого є Міністерство юстиції України (ідентифікаційний код – 00015622, місцезнаходження: вул. Архітектора Городецького, буд. 81-А, м. Київ, 01001), відображається загальнодоступна інформація, що є достовірною в силу статті 18 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців".

Відповідно до інформації розміщеної на вищезазначеному Веб-сайті, ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" є юридичною особою, має самостійний баланс, розрахунковий рахунок та

zareestrowane 24.06.2008 (номер запису: 1 224 102 0000 043036, місцезнаходження: вул. Панікахи, буд. 2-А, м. Дніпропетровськ, Дніпропетровська обл., 49000).

Видами діяльності ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" за КВЕД є:

- 23.52 Виробництво вапна та гіпсових сумішей;
- 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту (основний);
- 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля;
- 70.22 Консультування з питань комерційної діяльності й керування.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" є суб'єктом господарювання.

Об'єктами аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища є:

- послуги з користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах Харківської області;

- надавач послуг з користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах Харківської області – ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД".

Споживачами послуг є юридичні та фізичні особи-підприємці, які мають у межах залізничної під'їзної колії ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" свої склади або залізничні колії, які до неї примикають та, в свою чергу, з'єднані із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією.

Послуги з користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в розумінні абзацу тринадцятого статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" є окремим товаром.

Зазначені послуги не є взаємозамінними з іншими видами послуг.

Отже, товарними межами ринку є послуги з користування під'їзними залізничними коліями ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД", що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією.

Відповідно до пункту 1.4. Правил обслуговування залізничних під'їзних колій, затверджених наказом Міністерства транспорту України від 21.11.2000 № 644, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 24.11.2000 за № 875/5096 (надалі – Правила), на кожную під'їзну колію після закінчення її будівництва і здачі в експлуатацію підприємством складається Інструкція про порядок обслуговування і організації руху на під'їзній колії, яка затверджується залізницею відповідно до статті 67 Статуту залізниць.

КУП'ЯНСЬКОЮ ДИРЕКЦІЄЮ ЗАЛІЗНИЧНИХ ПЕРЕВЕЗЕНЬ (ідентифікаційний код – 01073751) (надалі – Дирекція) ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА "ПІВДЕННА ЗАЛІЗНИЦЯ" (ідентифікаційний код – 01072609) (надалі – ДП "ПІВДЕННА ЗАЛІЗНИЦЯ") 01.08.2011 затверджено Інструкцію про порядок обслуговування і організації руху на під'їзні колії ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД", які примикають до залізничної станції Заоскілля (надалі – Інструкція).

Інструкцією визначено порядок обслуговування під'їзної колії контрагента ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ".

Пунктом 1.12 Інструкції, зокрема, передбачено, що ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" обслуговує контрагента ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" (колії № 2, 6, 16). Маршрут слідування на під'їзні залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" та назад проходить через під'їзну залізничну колію

№ 19 ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД".

ДП "ПІВДЕННА ЗАЛІЗНИЦЯ" листом від 08.11.2013 № НЗ-1-06/673, зокрема, повідомило: "здійснювати подачу та забирання вагонів на/з під'їзну колію ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" в обхід під'їзних колій ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" не має технічної можливості" (мова оригіналу).

Бар'єром вступу на цей ринок є відсутність альтернативних під'їзних залізничних колій, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією, що підтверджується схемою розташування під'їзних залізничних колій ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ".

Враховуючи наведене, відповідно до частини першої статті 12 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" має ознаки монопольного (домінуючого) становища на ринку послуг користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією.

Відповідно до пункту 73 Статуту залізниць України, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 06.04.1998 № 457 (надалі – Статут залізниць) порядок обслуговування контрагентів - підприємств, що мають у межах залізничної під'їзної колії іншого підприємства свої склади або залізничні колії, які до неї примикають, встановлюється договорами, що укладаються без участі залізниці, безпосередньо між контрагентами і підприємством, якому належить залізнична під'їзна колія. Відповідальність перед залізницею за користування вагонами контрагентом, збереження вантажів та вагонів несе підприємство, якому належить залізнична під'їзна колія.

Також, пунктом 2.7 Правил, для під'їзних колій, які обслуговуються власними локомотивами, порядок обслуговування контрагентів - підприємств, що мають у межах залізничної під'їзної колії іншого підприємства свої склади або колії, які до неї примикають, встановлюється договорами, що укладаються безпосередньо між контрагентом і підприємством, якому належить залізнична під'їзна колія, без участі залізниці. Відповідальність перед залізницею за користування вагонами контрагентом несе підприємство, якому належить залізнична під'їзна колія.

Між ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МКК" та ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" 22.07.2011 укладено договір оренди № 0814110307 (надалі – Договір оренди).

Відповідно до пункту 1 Договору оренди ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" (надалі – Орендодавець) передає в оренду ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" (надалі – Орендар) належні йому залізничні колії разом з локомотивом. ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" зобов'язується проводити оплату на користь ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" за орендоване майно у строки та на умовах цього договору.

Пунктом 2.1 Договору оренди передбачено, що в оренду передаються залізничні колії, розташовані на території ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД", і тепловоз з машиністом. Вартість оренди тепловоза з машиністом встановлюється сторонами в протоколах узгодження договірної ціни, які є невід'ємною частиною даного договору.

Відповідно до пункту 2.2 Договору оренди вказане в пункті 2.1 цього договору майно передається ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" для перевезення вантажів у вагонах парку Державної адміністрації залізничного транспорту України (надалі – Укрзалізниця) й у власних вагонах ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД".

Згідно з пунктом 7.1 Договору оренди Договір набирає чинності з моменту його підписання і діє до 31.12.2011, а в частині взаєморозрахунків – до повного їх завершення. Якщо за місяць до закінчення строку дії договору жодна зі сторін не попередить про його розірвання, договір вважається пролонгованим на наступний рік на таких же умовах.

Також, відповідно до пункту 3.1.2 Договору оренди ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД"

зобов'язаний пропускати по своїм під'їзним залізничним коліям на під'їзні залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" вантажі останнього в вагонах парку Укрзалізниці і власних, прибулих на адресу орендаря.

За інформацією ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" починаючи з червня 2013 року ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" в порушення умов, зокрема, передбачених пунктами 2.1 та 3.1.2 Договору оренди, в односторонньому порядку відмовилося виконувати свої договірні зобов'язання щодо надання в користування відповідних під'їзних залізничних колій ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ".

На вимогу від 28.03.2014 № 02-26/1-1435/1 листом від 15.04.2014 № 64 (вх. від 18.04.2014 № 1803) ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" повідомило, зокрема, що "орендна плата за користування під'їзними залізничними коліями та тепловозом з машиністом для здійснення подачі/забирання вагонів сплачувалась ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" до червня 2013 року. Проте з червня ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" не сплачує визначену договором орендною плату та не подає ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" заявки на подачу/прибирання вагонів, без яких фактичне виконання Договору неможливе, оскільки, ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" не має даних стосовно того, коли і в якій кількості необхідно забирати та подавати вагони ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" з/на станцію Заоскілля Південної залізниці" (мова оригіналу).

Крім цього, ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" зазначило, що всі подані заявки на подачу/прибирання вагонів ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" виконувало своєчасно та в повному обсязі, здійснюючи подавання/прибирання вагонів ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" по своїм під'їзним коліям. Будь-якої заборони щодо проїзду по своїм під'їзним залізничним коліям ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" не здійснювало.

Відповідно до пункту 4.1 Договору оренди орендна плата за користування майном сплачується Орендарем на основі рахунків Орендодавця. Орендар сплачує Орендодавцю вартість оренди протягом 5-ти днів з моменту надання Орендодавцем рахунків на оплату.

Розрахунок здійснюється у безготівковій формі шляхом перерахунку грошових коштів на розрахунковий рахунок Орендодавця.

За інформацією, наданою ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ", ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" надавало ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" рахунки для сплати орендної плати за Договором оренди на основі актів здачі-приймання наданих послуг користування під'їзними залізничними коліями та відповідно тепловозом з машиністом для здійснення подачі/забирання вагонів, що подаються ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ". Однак, ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" не здійснювало жодних розрахунків з ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" за цей період, оскільки протягом липня-листопада 2013 року ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" фактично відмовилося від виконання умов Договору оренди.

Враховуючи наведене, ненадання ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" послуг користування під'їзними залізничними коліями, протягом липня-листопада 2013 року є наслідком виникнення між ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" та ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" спору щодо виконання договірних зобов'язань, передбачених Договором оренди, зокрема, пунктів 2.1., 4.2., та 3.1.2, а не наслідком зловживання ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах території Харківської області.

Відповідно до пункту 8.1. Договору спори, що можуть виникнути при виконанні договору по можливості підлягають вирішенню шляхом переговорів між сторонами. У випадку неможливості вирішення спорів шляхом переговорів, сторони, після реалізації передбаченої законодавством

процедури досудового врегулювання розбіжностей, передають їх в Господарський суд Харківської області.

В результаті збору та аналізу отриманої інформації в ході розгляду Справи не виявлено повної сукупності взаємозалежних факторів, які б свідчили про зловживання ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах території Харківської області, а отже, не доведено факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД".

На подання про попередні висновки у Справі ПАТ «"КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" листами від 20.07.2015 № 1019 та від 02.09.2015 № 1162 повідомило, що не погоджується з попередніми висновками у Справі, оскільки починаючи з червня 2013 року ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" в порушення умов Договору оренди, в односторонньому порядку відмовилося виконувати свої договірні зобов'язання щодо надання в користування відповідних під'їзних залізничних колій ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ". Крім цього, ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" в Договорі оренди встановило економічно необґрунтований розмір орендної плати, оскільки фактично орендна плата сплачується лише за користування тепловозом без користування під'їзними залізничними коліями, що на думку ПАТ «"КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Вказане твердження ПАТ «"КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" не може бути взяте до уваги, оскільки ненадання ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" послуг користування під'їзними залізничними коліями, протягом липня-листопада 2013 року є наслідком виникнення між ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" та ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" спору щодо виконання договірних зобов'язань, передбачених Договором оренди, а не наслідком зловживання ТОВ "НПП УКРДНЕПРОТРЕЙД" монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг користування під'їзними залізничними коліями, що з'єднують залізничні колії ПАТ "КУП'ЯНСЬКИЙ МОЛОЧНОКОНСЕРВНИЙ КОМБІНАТ" із загальною мережею залізниць безперервною рейковою колією в межах території Харківської області.

Врегулювання спорів щодо не виконання або часткового виконання однією із сторін умов договору, що виникають між сторонами договору, може бути здійснено шляхом застосування переговорної процедури, в судовому порядку чи іншим шляхом за домовленістю сторін та виходить за межі повноважень органів Антимонопольного комітету України.

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України "Про захист економічної конкуренції" якщо не доведено вчинення порушення, розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

Враховуючи вищенаведене, керуючись статтями 7, 12, 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет", частиною третьою статті 46, абзацом дванадцятим частини першої статті 48 Закону України "Про захист економічної конкуренції" (зі змінами), пунктом 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 № 291/5482 (зі змінами), пунктом 29, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

Закрити провадження у Справі № 1/02-20-14

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України „Про захист економічної конкуренції” рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

_____А.Г. Косолапов