



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

21 травня 2020 р.

Київ

№ 309-р

Про перевірку рішення адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.05.2019 № 71/12-р/к у справі № 8/2-18

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого Ю. Терентьєва від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ ПЕРЕВІРКИ

- (1) Рішення адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 28.05.2019 № 71/12-р/к у справі № 8/2-18 (далі – Рішення № 71/12-р/к).

2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

- (2) Заява державного підприємства «Адміністрація морських портів України» в особі Херсонської філії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (адміністрація Херсонського морського порту) про перевірку рішення адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.05.2019 № 71/12-р/к у справі № 8/2-18 від 17.07.2019 № 1597/26-01-01/Вих/26 (zareєстрована в Комітеті 23.07.2019 за № 8-01/24-пр) (далі – Заява).

3. ЗАЯВНИК

- (3) Державне підприємство «Адміністрація морських портів України» (м. Херсон, ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) в особі Херсонської філії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (адміністрація Херсонського морського порту) (далі – адміністрація Херсонського морського порту, Херсонський морський порт, Херсонська філія ДП «АМПУ», Заявник).

4. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ З ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

- (4) Розпорядженням Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 06.08.2019 № 01/252-р прийнято до розгляду Заяву адміністрації Херсонського морського порту.
- (5) Подання Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв про перевірку Рішення № 71/12-р/к надіслано Заявнику листом Комітету від 17.12.2019 № 200-29/01-16727.

- (6) Подання Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв про перевірку Рішення № 71/12-р/к надіслано товариству з обмеженою відповідальністю «Баярд» листом Комітету від 17.12.2019 № 200-29/01-16728.

5. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

- (7) У Рішенні № 71/12-р/к адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) постановила:

«1. Визнати, що державне підприємство «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) в особі Херсонської філії на ринку надання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів, з грудня 2017 року та протягом 2018 року в територіальних (географічних) межах території та акваторії Херсонського морського порту з усіма гідротехнічними спорудами, що знаходяться у господарському віданні ДП «АМПУ», займає монопольне (домінуюче) становище з часткою 100 відсотків, оскільки не має жодного конкурента.

2. Визнати дії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) в особі Херсонської філії, які полягають у безпідставній відмові ТОВ «Баярд» в продовженні/продлонгації договору від 02.03.2015 № 25-П-ХЕФ-15 про надання послуг та ненаданні щорічного дозволу щодо приходу/відходу судна ОС-10, що належить ТОВ «Баярд», в акваторію Херсонського морського порту на 2018 рік, що призвело до усунення ТОВ «Баярд» з ринків послуг:

- приймання з суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять;

- приймання з суден сміття та відходів з безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними згідно з чинним законодавством України в акваторії Херсонського морського порту,

порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 2 статті 50, пунктом 5 частини другої статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг із оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, шляхом повної відмови від реалізації товару за відсутності альтернативних джерел придбання.

3. За порушення, зазначене у пункті 2 резолютивної частини цього рішення, накласти на державне підприємство «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень».

- (8) Згідно з матеріалами справи № 8/2-18 копію Рішення № 71/12-р/к державне підприємство «Адміністрація морських портів України» отримало 06.06.2019.

6. ДОВОДИ ЗАЯВНИКА

- (9) У Заяві адміністрація Херсонського морського порту не погоджується з Рішенням № 71/12-р/к, вважає його необґрунтованим, прийнятим із порушенням та неправильним застосуванням норм матеріального та процесуального права, що є підставою для його скасування.

Свою позицію Заявник обґрунтовує таким:

- (10) Заявник зазначає про те, що в Рішенні № 71/12-р/к адміністративна колегія Відділення помилково визначила оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту об'єктами ринку

послуг, а державне підприємство «Адміністрація морських портів України» (далі – ДП «АМПУ») – суб'єктом їх надання.

- (11) Херсонський морський порт вважає, що оформлення приходу суден у морський порт та оформлення виходу суден із морського порту – це певний стандартизований перелік формальностей та операцій, що зобов'язані здійснювати судовласники та уповноважені ними особи для отримання ними відповідного дозволу від представника державної влади в морському порту, і вказані процедури не формують будь-якого ринку послуг.
- (12) Заявник стверджує, що виходячи з норм чинного законодавства ДП «АМПУ», як суб'єкт господарювання, не має повноважень надавати або не надавати дозволу щодо приходу / відходу судна ОС-10, оскільки це виключно функції капітана морського порту. Дії або бездіяльність капітана морського порту, як суб'єкта владних повноважень, мають оскаржуватись в адміністративному провадженні, він не є суб'єктом господарювання та на нього не поширюється дія Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (13) На думку Заявника, висновок адміністративної колегії Відділення в Рішенні № 71/12-р/к про зловживання ДП «АМПУ» монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту є грубим порушенням норм чинного законодавства України.
- (14) Заявник зазначає, що адміністративна колегія Відділення при прийнятті Рішення № 71/12-р/к не взяла до уваги та не надала достатньої оцінки специфіці діяльності підприємств на території адміністрації Херсонського морського порту. Херсонський морський порт є стратегічним суб'єктом господарювання з підвищеним рівнем безпеки технологічних процесів, що потребують відповідної організації та забезпечення адміністрацією Херсонського морського порту безпечної експлуатації об'єктів портової інфраструктури державної власності, у тому числі гідротехнічних споруд, систем забезпечення безпеки мореплавства, розташованих у межах території та акваторії морського порту, шляхом здійснення пожежного та екологічного нагляду.
- (15) Заявник вказує, що виключно адміністрація морського порту забезпечує надання послуг із забезпечення запобігання та ліквідації розливу забруднюючих речовин в акваторії та на території порту, що включає прийняття з водного транспорту підсланевих (ляльних вод) та твердих побутових відходів. За потреби адміністрація морського порту укладає відповідні договори із спеціалізованими підприємствами та організаціями, які згідно із законодавством мають право надавати такі послуги.
- (16) У Заяві адміністрація Херсонського морського порту стверджує, що товариство з обмеженою відповідальністю «Баярд», всупереч положенням статті 19 Закону України «Про морські порти України», за допомогою судна ОС-10 протиправно здійснює господарську діяльність із приймання із суден та передачі забруднюючих речовин або вод, що їх містять, сміття та відходів в акваторії Херсонського морського порту. На думку Заявника, вказану діяльність ТОВ «Баярд» здійснює всупереч законодавству у сфері ліцензування, керуючись лише ліцензією на перевезення небезпечних вантажів та небезпечних відходів від 17.01.2017 № 30, яка видана Укртрансбезпекою.
- (17) Так, відповідно до Закону України «Про відходи» перевезення небезпечних відходів дозволяється лише за наявності їх паспорта та ліцензії на поводження з ними в порядку, визначеному законодавством про перевезення небезпечних вантажів. Згідно із Законом України «Про ліцензування видів господарської діяльності» ліцензуванню підлягає поводження з небезпечними відходами, що включає дії, спрямовані на запобігання утворенню відходів, їх збирання, перевезення, зберігання, оброблення (перероблення, сортування), утилізацію, видалення, знешкодження і захоронення.

Отже, ліцензія лише на перевезення небезпечних відходів, на думку Заявника, не дає право ТОВ «Баярд» здійснювати будь-які заходи щодо поводження з ними (збирання,

зберігання, перероблення, сортування, утилізацію, видалення, знешкодження і захоронення).

- (18) Заявник зазначив, що під час розгляду справи неодноразово вказував Відділенню на те, що ТОВ «Баярд» протиправно здійснює збирання, зберігання, перероблення, сортування, утилізацію, видалення, знешкодження і захоронення небезпечних речовин без відповідної ліцензії та обладнання, чим створює загрозу навколишньому середовищу в акваторії Херсонського морського порту. ТОВ «Баярд» не може бути суб'єктом цих послуг, оскільки виключно державними підприємствами, установами та організаціями надаються послуги забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин, товариство не уклало договору про надання послуг із запобігання й ліквідації розливу забруднюючих речовин та не має ліцензії на провадження господарської діяльності з поводження з небезпечними відходами. Указані заперечення Заявника адміністративна колегія Відділення проігнорувала.
- (19) Адміністрація Херсонського морського порту в Заяві зауважила, що адміністративною колегією Відділення не було проведено всебічне, об'єктивне та повне вивчення обставин, які мають значення для справи.
- (20) Заявник вказує, що є необґрунтованим висновок у Рішенні № 71/12-р/к про те, що Херсонська філія ДП «АМПУ» (адміністрація Херсонського морського порту) вчиняла дії, які призвели до усунення ТОВ «Баярд» із ринків послуг приймання із суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять, приймання із суден сміття та відходів із безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними згідно із чинним законодавством в акваторії Херсонського морського порту.
- (21) У Заяві вказано, що Херсонська філія ДП «АМПУ» (адміністрація Херсонського морського порту) є вільною в укладенні договору, виборі контрагента та визначенні умов договору, адже жодним Законом України прямо не встановлено обов'язку укладати договори на надання послуг.
- (22) Як зазначає Заявник, при визначенні розміру штрафу, який накладено Рішенням № 71/12-р/к, не врахована сума отриманого Херсонською філією ДП «АМПУ» доходу від надання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту.
- (23) Заявник вважає, що адміністративна колегія Відділення під час прийняття Рішення № 71/12-р/к не провела належного ретельного аналізу, дослідження обставин справи, порушила норми матеріального та процесуального права, штраф нарахований у загальному випадку.
- (24) На думку Заявника, під час розгляду справи № 8/2-18 та прийняття Рішення № 71/12-р/к неповно з'ясовано обставини, які мають значення для справи і які визнано встановленими, висновки, викладені в Рішенні № 71/12-р/к, не відповідають обставинам справи, допущено порушення й неправильне застосування норм матеріального та процесуального права, що призвело до прийняття неправильного рішення, що є підставою для скасування Рішення № 71/12-р/к та припинення провадження у справі.
- (25) У заяві Заявник заперечує щодо висновків у Рішенні № 71/12-р/к про вчинення Херсонською філією ДП «АМПУ» протиправних діянь або бездіяльності, що утворює склад порушення законодавства про захист економічної конкуренції, Заявник вважає, що відсутні ознаки порушення законодавства України, у тому числі законодавства про захист економічної конкуренції, під час надання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту.
- (26) Заявник вважає, що Рішення № 71/12-р/к не ґрунтується на всебічному та повному вивченні об'єктивних обставин справи. Отже, адміністративною колегією Відділення не

додержано процесуальних правил при розгляді справи № 8/2-18 про порушення конкурентного законодавства, що врешті унеможливило та істотно ускладнило з'ясування фактичних обставин, що мають значення для прийняття адміністративною колегією Відділення правильного рішення у справі та призвело до невідповідності висновків, викладених у цьому рішенні, обставинам справи.

- (27) Заявник стверджує, що фактично адміністративна колегія Відділення при прийнятті Рішення № 71/12-р/к вийшла за межі своїх повноважень, змінивши по суті норми чинного законодавства, надавши приватним суб'єктам право використовувати державне майно безкоштовно та зобов'язавши державне підприємство надавати послуги (виконувати покладені на нього законом завдання) безкоштовно.
- (28) Заявник вважає, що Відділення неповно з'ясувало обставини, які мають значення для справи, не доведені обставини, які мають значення для справи і які визнані Відділенням встановленими, висновки Відділення не відповідають обставинам справи.
- (29) У зв'язку із цим ДП «АМПУ» в особі Херсонської філії ДП «АМПУ» (адміністрація Херсонського морського порту) вважає, що відповідно до статті 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» необхідно скасувати Рішення № 71/12-р/к і припинити провадження у справі № 8/2-18.

7. ПЕРЕВІРКА РІШЕННЯ

- (30) За результатами перевірки Рішення № 71/12-р/к та аналізу матеріалів справи № 8/2-18 встановлено наступне.
- (31) До Відділення надійшла заява ТОВ «Баярд» від 10.01.2018 про порушення його прав Херсонською філією ДП «АМПУ» внаслідок безпідставної відмови в продовженні / пролонгації договору на 2018 рік та ненаданні щорічного дозволу щодо приходу / відходу судна ОС-10, що належить ТОВ «Баярд», в акваторію Херсонського морського порту, що призвело до усунення конкуренції на ринках послуг із прийняття з водного транспорту підсланевих (лляльних вод) та твердих побутових відходів в акваторії цього порту.
- (32) За результатами розгляду цієї заяви розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 06.02.2018 № 1-р розпочато розгляд справи № 2-26.215/1-2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (33) Правові, економічні та організаційні основи діяльності в морських портах України визначені Законом України «Про морські порти України».
- (34) Відповідно до Закону України «Про морські порти України» адміністрація морських портів України – це державне підприємство, утворене відповідно до законодавства, що забезпечує функціонування морських портів, утримання та використання об'єктів портової інфраструктури державної форми власності, виконання інших покладених на нього завдань безпосередньо і через свої філії, що утворюються в кожному морському порту (адміністрація морського порту).
- (35) Функціонування та розвиток морських портів здійснюються, зокрема, за принципами:
- об'єднання інтересів та діяльності держави в особі служби капітана морського порту, адміністрації морських портів України, інших державних підприємств, що забезпечують функціонування морського порту, та суб'єктів господарювання, що провадять свою діяльність у морському порту;
 - забезпечення конкуренції серед суб'єктів господарювання, що виробляють однакову продукцію (товари, роботи, послуги) у морському порту;
 - рівності прав усіх суб'єктів господарювання, що провадять діяльність у морському порту, недопущення дискримінації у доступі до об'єктів портової інфраструктури загального користування.
- (36) Порядок організації судноплавства в акваторії морського порту регламентовано, зокрема, статтею 14 Закону України «Про морські порти України». Організація

- судноплавства в акваторії морського порту здійснюється на основі розподілу функцій забезпечення безпеки мореплавства та нагляду (контролю) за безпекою мореплавства.
- (37) Так, нагляд за мореплавством у морському порту здійснюється капітаном морського порту, який очолює службу капітана морського порту. Безпека мореплавства в акваторії морського порту забезпечується адміністрацією морських портів України, власниками морських терміналів і гідротехнічних споруд, судовласниками, іншими суб'єктами господарювання, що провадять свою діяльність у морському порту, відповідно до законодавства і правил, визначених обов'язковими постановами по порту.
- (38) Державне підприємство «Адміністрація морських портів України» створено відповідно до розпорядження Кабінету Міністрів України від 04.03.2013 № 133-р «Про погодження пропозиції щодо реорганізації державних підприємств морського транспорту», наказу Міністерства інфраструктури України від 19.03.2013 № 163 «Про заходи щодо реорганізації державних підприємств морського транспорту та утворення державного підприємства «Адміністрація морських портів України».
- (39) ДП «АМПУ» діє на підставі Статуту, який затверджується наказами Міністерства інфраструктури України (зокрема, від 24.03.2014 № 149, від 25.03.2016 № 119, від 11.01.2017 № 7, від 02.04.2018 № 149).
- (40) ДП «АМПУ» є державним унітарним підприємством і діє як державне комерційне підприємство.
- (41) Наказом Міністерства інфраструктури України від 18.04.2014 № 184 затверджено Положення про Херсонську філію державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (далі – Положення).
- (42) Херсонська філія ДП «АМПУ» відповідно до Положення є відокремленим підрозділом ДП «АМПУ» без статусу юридичної особи.
- (43) Дії, які вчиняються Філією у встановленому законодавством України та Положенням порядку, вчиняються від імені ДП «АМПУ». ДП «АМПУ» несе відповідальність за всіма зобов'язаннями Херсонської філії ДП «АМПУ».
- (44) Відповідно до Положення предметом діяльності Херсонської філії ДП «АМПУ», зокрема, є надання послуг суднам на підходах і безпосередньо в акваторії морського порту, а також між морськими портами для їх безпечного судноплавства, маневрування та стоянки, у тому числі лоцманських послуг, послуг із забезпечення безпечного проходження каналами, акваторією тощо, що оплачуються портовими зборами, іншими зборами та платами; забезпечення створення рівних і конкурентних умов ведення господарської діяльності та отримання послуг у морському порту Херсон.
- (45) Згідно з Положенням Херсонська філія ДП «АМПУ» зобов'язана забезпечувати конкурентоспроможність морського порту Херсон та сприяти розвитку в ньому підприємницької діяльності.
- (46) Положенням передбачено, що Херсонська філія ДП «АМПУ» має право у порядку, встановленому законодавством України, та в межах повноважень, передбачених цим Положенням та розпорядчими документами ДП «АМПУ», зокрема, укладати з фізичними та юридичними особами договори, що не суперечать законодавству України, Статуту ДП «АМПУ», а також предмету діяльності Філії.
- (47) Відповідно до абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою; група суб'єктів господарювання, якщо один або декілька з них здійснюють контроль над іншими. Суб'єктами господарювання визнаються також органи державної влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління

та контролю в частині їх діяльності з виробництва, реалізації, придбання товарів чи іншої господарської діяльності.

- (48) Адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 71/12-р/к довела, що державне підприємство «Адміністрація морських портів України» (м. Херсон, ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) в особі Херсонської філії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (адміністрація Херсонського морського порту) є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (49) Згідно з матеріалами справи № 8/2-18 Херсонська філія ДП «АМПУ» із суб'єктами господарювання (судновласниками, експедиторськими компаніями, морськими агентами та іншими контрагентами) протягом 2015 – 2017 років уклала договори про надання послуг (з додатковими угодами).
- (50) Відповідно до цих договорів Херсонська філія ДП «АМПУ» надавала контрагентам послуги оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море, оформлення виходу суден із морського порту.
- (51) Оформлення приходу суден у морський порт і виходу суден із морського порту належить до заходів, пов'язаних із забезпеченням безпеки судноплавства, і за кожний вхід судна та вихід із порту нараховується корабельний збір у розмірі, визначеному Порядком оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, затвердженим наказом Міністерства інфраструктури України від 27.06.2013 № 430, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 23.07.2013 за № 1230/23762 (далі – Порядок оформлення).

7.1. Перевірка визначення монопольного (домінуючого) становища

- (52) Становище Херсонської філії ДП «АМПУ» на ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів, визначалось відповідно до статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та Методики визначення монопольного становища (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 № 49-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за № 317/6605 (далі – Методика).
- (53) Об'єктами аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища були:
- Херсонська філія ДП «АМПУ»;
 - послуги з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів.
- (54) Товаром, щодо якого визначалось монопольне (домінуюче) становище, є послуги з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів.
- Херсонська філія ДП «АМПУ» була єдиним суб'єктом господарювання, який надавав послуги з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів.
- (55) Споживачами вказаних послуг були судновласники, портові агенти та інші контрагенти.
- (56) Товарними межами ринку визначено послуги з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту.

- (57) Вказані послуги мають специфічні споживчі властивості щодо задоволення потреб у забезпеченні послугами суден на підходах і безпосередньо в акваторії морського порту, а також між морськими портами для їх безпечного судноплавства, маневрування та стоянки, у тому числі лоцманських послуг, послуг служб регулювання руху суден, послуг із забезпечення безпечного проходження каналами, акваторіями тощо, що оплачуються у складі портових зборів.
- (58) Враховуючи наведене, у цих послуг відсутні взаємозамінні товари, у межах яких споживач за звичайних умов може перейти від споживання одного товару до іншого.
- (59) Отже, у Рішенні № 71/12-р/к адміністративна колегія Відділення обґрунтовано визначила товарними межами ринку послуги з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту.
- (60) Територіальними (географічними) межами ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту визначено територію та акваторію Херсонського морського порту з усіма гідротехнічними спорудами, що знаходяться в господарському віданні ДП «АМПУ».
- (61) У Рішенні № 71/12-р/к при визначенні територіальних (географічних) меж ринку адміністративна колегія Відділення довела, що мінімальною територією, за межами якої, з точки зору споживача, отримання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту є неможливим, є територія та акваторія Херсонського морського порту з усіма гідротехнічними спорудами, що знаходяться в господарському віданні ДП «АМПУ».
- (62) Часові межі ринку визначені як період із грудня 2017 року та протягом 2018 року, оскільки протягом цього періоду структура ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту була сталою.
- (63) Висновок адміністративної колегії Відділення в Рішенні № 71/12-р/к щодо визначення часових меж ринку підтверджено матеріалами справи № 8/2-18.
- (64) Бар'єрами вступу на ринок послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 71/12-р/к зазначила організаційні обмеження щодо функціонування цього ринку та можливості входження на нього нових учасників-виконавців послуг. Особливості отримання вказаних послуг споживачами саме в межах території та акваторії Херсонського морського порту обумовлюють можливість їх надання судновласникам, морським агентам та іншим лише одним суб'єктом господарювання та окремий споживач послуг не може відмовитись від отримання вказаних послуг від Херсонської філії ДП «АМПУ» та обрати іншого виконавця.
- (65) Згідно з матеріалами цієї справи на ринку оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту у визначених межах протягом періоду, який дослідило Відділення, у Херсонській філії ДП «АМПУ» не було жодного конкурента.
- (66) Відповідно до частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання займає монопольне (домінуюче) становище на ринку товару, якщо: на цьому ринку у нього немає жодного конкурента; не зазнає значної конкуренції внаслідок обмеженості можливостей доступу інших суб'єктів господарювання щодо закупівлі сировини, матеріалів та збуту товарів, наявності бар'єрів для доступу на ринок інших суб'єктів господарювання, наявності пільг чи інших обставин.

- (67) Адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 71/12-р/к зазначила, що за результатами дослідження становища ДП «АМПУ» в особі Херсонської філії встановлено монопольне (домінуюче) становище Херсонської філії ДП «АМПУ» на ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів, із грудня 2017 року та протягом 2018 року в територіальних (географічних) межах території та акваторії Херсонського морського порту з усіма гідротехнічними спорудами, що знаходяться в господарському віданні ДП «АМПУ», оскільки не має жодного конкурента.
- (68) Вказаний висновок у Рішенні № 71/12-р/к адміністративної колегії Відділення підтверджено матеріалами справи № 8/2-18 та не спростовується заявою Херсонської філії ДП «АМПУ».
- (69) Отже, Рішення № 71/12-р/к адміністративної колегії Відділення в частині визнання Херсонської філії ДП «АМПУ» такою, що займає монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту, які оплачуються у складі портових зборів, із грудня 2017 року та протягом 2018 року в територіальних (географічних) межах території та акваторії Херсонського морського порту з усіма гідротехнічними спорудами, що знаходяться в господарському віданні ДП «АМПУ», прийнято при повному з'ясуванні обставин, які мають значення для справи.
- (70) У зв'язку з наведеним відсутні підстави для зміни, скасування чи визнання недійсним пункту 1 Рішення № 71/12-р/к, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7.2. Перевірка кваліфікації дій у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку

- (71) Кодексом торговельного мореплавства України визначено, що до функцій капітана морського порту належить оформлення приходу суден у морський порт і виходу з морського порту.
- (72) Відповідно до Порядку оформлення прихід суден внутрішнього або змішаного плавання (за винятком пасажирських суден та суден, що перевозять небезпечні вантажі), які здійснюють каботажні перевезення водами акваторій Миколаївського та Херсонського морських портів, Херсонського морського каналу, Бузько-Дніпровсько-лиманського каналу, першого і другого колін каналу акваторії порту Миколаїв і Спаського каналу, оформлюється відповідно до вимог цього Порядку один раз за календарний рік під час першого заходу судна в акваторію морського порту.
- (73) Надання дозволу на вихід судна й оформлення відходу судна здійснюються за звичайною процедурою один раз за календарний рік під час першого заходу таких суден до акваторії морського порту.
- (74) Згідно з Обов'язковими постановами по морському порту «Херсон», затвердженими наказом ДП «АМПУ» від 03.08.2016 № 268 (далі – Обов'язкові постанови по порту), судна портового флоту, судна - бункерувальники та інші судна допоміжного флоту сторонніх організацій, які здійснюють плавання в акваторії порту, оформлюють прихід / вихід в службі капітана морського порту один раз за календарний рік та підлягають щомісячному контрольному огляду службою капітана морського порту. Акт огляду є підтвердженням права цих суден на роботу в акваторії морського порту Херсон на термін один місяць, якщо немає зауважень стосовно судових документів, документів екіпажу, стану судна та його обладнання.
- (75) Правила надання послуг, обслуговування суден і пасажирів, що склалися і тривалий час застосовуються на практиці в морському порту Херсон, встановлені у Зводі звичаїв

морського порту Херсон, затвердженому наказом голови ДП «АМПУ» від 27.05.2015 № 96 (далі – Звід звичаїв).

- (76) Відповідно до Зводу звичаїв у морському порту Херсон надаються, зокрема, послуги оформлення приходу-відходу суден.
- (77) Послуги в морському порту Херсон надаються відповідно до укладених договорів з урахуванням Правил надання послуг у морських портах, затверджених Міністерством інфраструктури України в установленому порядку, та інших нормативно-правових актів, у тому числі міжнародних договорів, ратифікованих Україною.
- (78) Наказом Міністерства інфраструктури України від 21.08.2013 № 631 затверджено Порядок надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України (далі – Порядок № 631), який зареєстрований у Міністерстві юстиції України 06.09.2013 за № 1533/24065.
- (79) Відповідно до пункту 3 Порядку № 631, надання послуг із забезпечення запобігання та ліквідації розливу забруднюючих речовин в акваторії та на території порту організовується Адміністрацією.
- (80) Вказані послуги, зокрема, включають:
- приймання з суден та передача на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять;
 - приймання з суден сміття та відходів з безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними (у тому числі розміщенням їх на об'єктах поводження з відходами) згідно з чинним законодавством України.
- (81) ТОВ «Баярд» є власником зареєстрованого державним підприємством «Класифікаційне товариство Регістр судноплавства України» судна ОС-10 (регістровий № 2-308434), яке відповідно до Класифікаційного свідоцтва № 104-1-11076-14 є очисною станцією.
- (82) Протягом 2015 – 2017 років відповідно до договорів надання послуг, укладених із суб'єктами господарювання (судновласниками, портовими агентами, експедиторськими компаніями), ТОВ «Баярд» здійснювало роботи із прийняття з водного транспорту підсланевих (лляльних вод), фекально-стічних вод, твердих побутових відходів.
- (83) Згідно з матеріалами справи № 8/2-18 між Херсонською філією ДП «АМПУ» та ТОВ «Баярд» укладено договір із надання послуг від 02.03.2015 № 25-П-ХЕФ-15 (з додатковими угодами до нього від 01.09.2015 № 1, від 25.12.2015 № 2, від 19.05.2016 № 3 та від 30.12.2016 № 4) (далі – Договір № 25-П-ХЕФ-15).
- (84) Так, відповідно до умов Договору № 25-П-ХЕФ-15 Херсонська філія ДП «АМПУ» за письмовою заявкою та оплатою надає ТОВ «Баярд» послуги служби капітана морського порту, зокрема такі, як оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море, оформлення відповідних документів.
- (85) В умовах терміну дії Договору № 25-П-ХЕФ-15 сторонами визначено, що у разі, якщо жодна зі сторін за 30 діб до позначеного терміну припинення дії Договору не повідомить письмово щодо намірів розірвати його, то договір пролонгується шляхом оформлення Додаткової угоди.
- (86) У разі намірів дострокового припинення дії Договору № 25-П-ХЕФ-15 однією із сторін, зацікавлена сторона надсилає письмову заяву із зазначенням дати розірвання договору на адресу другої сторони за 20 календарних днів до бажаної дати його розірвання. У разі згоди інша сторона готує проект додаткової угоди.
- (87) Як встановило Відділення під час розгляду справи № 8/2-18, Херсонська філія ДП «АМПУ» листом від 30.10.2017 № 26-14-19/386 звернулася до судновласників, сюрвейерів, фумігаторів, шипчандлерів, експедиторів та інших контрагентів щодо укладення або пролонгації договорів на 2018 рік.

- (88) У вказаному листі Херсонська філія ДП «АМПУ» зазначила, що у зв'язку з початком договірної кампанії на 2018 рік розрахунковий центр адміністрації Херсонського морського порту починає приймати документи для укладання або пролонгації договорів на 2018 рік. При наданні заявки, у разі подання суб'єктом у 2013 – 2017 роках повного пакета реєстраційних документів для укладання договору з Херсонською філією ДП «АМПУ» згідно з наведеним списком, необхідно вказати в заявці про відсутність внесення будь-яких змін до реєстраційних документів і за можливості надати виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців (про наявність в цьому реєстрі контрагента на дату укладення договору) або безкоштовний запит із сайту Міністерства юстиції України.
- (89) ТОВ «Баярд» звернулось до Херсонської філії ДП «АМПУ» листом від 12.12.2017 № 12/2, в якому просило продовжити дію Договору № 25-П-ХЕФ-15 на 2018 рік, повідомило про відсутність будь-яких змін у реєстраційних документах товариства та надало виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань.
- (90) Також ТОВ «Баярд» повторно звернулось (лист від 12.01.2018 № 12/02) до Херсонської філії ДП «АМПУ», зазначивши про те, що до теперішнього часу Херсонська філія ДП «АМПУ» не підписала додаткової угоди до Договору № 25-П-ХЕФ-15 і з цієї підстави капітанія Херсонського морського порту відмовляє ТОВ «Баярд» в оформленні щорічного приходу / відходу на дозволі на експлуатацію судна «ОС-10».
- (91) Херсонська філія ДП «АМПУ» листом від 27.12.2017 № 26-29-03/140 з метою дотримання природоохоронного законодавства України просила ТОВ «Баярд» надати терміном до 15.01.2018 копії документів, на підставі яких товариство проводить роботи з приймання / передачі забруднюючих речовин із суден в акваторії Херсонського морського порту.
- (92) На вказаний лист ТОВ «Баярд» повідомило (лист від 15.01.2018 № 15/01), що приймання забруднюючих речовин в акваторії Херсонського морського порту здійснює на підставі ліцензії на виконання робіт з перевезення небезпечних вантажів та небезпечних відходів, Державної служби України з безпеки на транспорті (Укртрансбезпека) від 17.01.2017 № 30.
- (93) Також ТОВ «Баярд» зверталось (лист від 16.01.2018 № 16/01) до капітана Херсонського морського порту з проханням надати пояснення, чому капітанія Херсонського морського порту відмовляє товариству в оформленні щорічного приходу / відходу та дозволу на експлуатацію судна «ОС-10».
- (94) У відповідь на вказане звернення Херсонська філія ДП «АМПУ» повідомила (лист від 01.02.2018 № 26-01-05/27), зокрема, про те, що службою капітана морського порту відповідно до Обов'язкових постанов за результатами перевірки судна ОС-10 (акт від 04.01.2018) виявлено недоліки (закінчився термін дії таблиці девіації магнітного компасу та відсутній договір про надання послуг із забезпечення та ліквідації розливу забруднюючих речовин в акваторії порту на 2018 рік), які необхідно було усунути для отримання щорічного дозволу на вихід / прихід з морського порту.
- (95) Пунктом 3.2 Порядку оформлення встановлено перелік обставин, за яких капітан морського порту повинен відмовити у видачі дозволу на вихід судна з порту. Закінчення терміну дії таблиці девіації магнітного компасу в цьому переліку відсутній.
- (96) Згідно з матеріалами справи № 8/2-18 у ТОВ «Баярд» наявна таблиця девіації на т/х ОС-10 компас КМ-100 № 1600 від 16.12.2017.
- (97) Крім того, у листі від 01.02.2018 № 26-01-05/27 Херсонська філія ДП «АМПУ» зазначила, що наказом Міністерства природи та охорони навколишнього середовища від 09.12.2016 № 502 анульовано ліцензію від 16.10.2013, яка була видана ТОВ «Баярд» на операції у сфері поводження з небезпечними відходами (збирання, перевезення,

зберігання). Також у цьому листі Херсонська філія ДП «АМПУ» вказала, що згідно з обов'язковими постановами юридичні та фізичні особи, які здійснюють свою діяльність на території морського порту Херсон, зобов'язані мати передбачені законодавством дозвільні документи, ліцензії в сфері екологічної безпеки та запропонувала ТОВ «Баярд» усунути зазначені недоліки.

- (98) Отже, Херсонська філія ДП «АМПУ» не підписала додаткової угоди до Договору № 25-П-ХЕФ-15 і цей договір не було пролонговано на 2018 рік.
- (99) При цьому Херсонська філія ДП «АМПУ» відповідно до умов Договору № 25-П-ХЕФ-15 не повідомляла ТОВ «Баярд» про наміри щодо припинення дії Договору № 25-П-ХЕФ-15.
- (100) У зв'язку з викладеним ТОВ «Баярд» не отримало щорічного дозволу на приход / відхід судна до/із Херсонського морського торговельного порту на 2018 рік та, відповідно, не могло надавати послуги із прийняття з водного транспорту підсланевих (трюмних) і лляльних вод та твердих побутових відходів, транспортування та їх передачу спеціалізованим підприємствам у межах Херсонського морського порту.
- (101) ТОВ «Баярд» не мало альтернативних можливостей для надання вказаних послуг в акваторії Херсонського морського порту, крім як укласти відповідний договір із Херсонською філією ДП «АМПУ» та отримати щорічний дозвіл щодо приходу / відходу судна ОС-10 в акваторію порту.
- (102) Отже, у зв'язку з відмовою Херсонської філії ДП «АМПУ» укласти додаткову угоду для пролонгації Договору № 25-П-ХЕФ-15 на 2018 рік ТОВ «Баярд» було усунено з ринків послуг із прийняття з водного транспорту підсланевих (трюмних) і лляльних вод та твердих побутових відходів порту, що призвело до усунення конкуренції на цих ринках у межах Херсонського морського порту.
- (103) Як зазначила адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 71/12-р/к, Херсонська філія ДП «АМПУ» в акваторії Херсонського морського порту протягом 2017 – 2018 років була конкурентом ТОВ «Баярд» на ринку послуг із прийняття з водного транспорту підсланевих (трюмних) і лляльних вод та твердих побутових відходів, транспортування та їх передачі спеціалізованим підприємствам.
- (104) В акваторії Херсонського морського порту протягом 2018 року філія ПАТ «Судноплавна компанія «Укррічфлот» (м. Херсон, ідентифікаційний код юридичної особи 00017733) обслуговувала лише власні судна та не була учасником ринків вказаних послуг.
- (105) Крім того, як встановило Відділення під час розгляду справи № 8/2-18, Херсонська філія ДП «АМПУ» у 2018 році за процедурами публічних закупівель, в яких виступила замовником, закупила послуги із забезпечення прийняття (збирання) із суден, що перебувають в акваторії порту:
- рідких забруднюючих речовин для подальшого безпечного поводження з ними (ідентифікатор закупівлі UA-2018-07-12-000718-с) у ТОВ «Вік Ойл» (м. Миколаїв, ідентифікаційний код юридичної особи 31268062);
 - сміття та відходів для подальшого безпечного поводження з ними (ідентифікатор закупівлі UA-2018-07-12-001097-b) у ТОВ «Юг - Спецсервіс» (м. Миколаїв, ідентифікаційний код юридичної особи 36622957).
- (106) За результатами проведення процедури публічної закупівлі UA-2018-07-12-000718-с між Херсонською філією ДП «АМПУ» і ТОВ «Вік Ойл» укладено договір від 03.09.2019 № 134-В-ХЕФ-18 про надання послуг (з урахуванням додаткової угоди № 1 від 27.09.2018).
- (107) Відповідно до цього договору ТОВ «Вік Ойл» зобов'язувалось до 31.12.2018 надавати Херсонській філії ДП «АМПУ» послуги з приймання (збирання) із суден рідких забруднюючих речовин для подальшого безпечного поводження з ними, а Херсонська філія ДП «АМПУ» зобов'язувалась прийняти ці послуги та оплатити їх.

- (108) За результатами проведення процедури публічної закупівлі UA-2018-07-12-001097-b між Херсонською філією ДП «АМПУ» і ТОВ «Юг - Спецсервіс» укладено договір від 30.08.2019 № 132-В-ХЕФ-18 про надання послуг (з урахуванням додаткової угоди № 1 від 18.09.2018).
- (109) Відповідно до цього договору ТОВ «Юг - Спецсервіс» зобов'язувалось до 31.12.2018 надавати Херсонській філії ДП «АМПУ» послуги із приймання (збирання) із суден сміття та відходів для подальшого безпечного поводження з ними, а Херсонська філія ДП «АМПУ» зобов'язувалась прийняти ці послуги та оплатити їх.
- (110) Отже, Відділення під час розгляду справи встановило, що фактично Херсонська філія ДП «АМПУ» із січня по серпень 2018 році була єдиним суб'єктом господарювання, який у Херсонському морському порту за допомогою судна-збирача ПС-305 надавав послуги із забезпечення прийняття (збирання) із суден, що перебувають в акваторії порту, рідких забруднюючих речовин, сміття та відходів для подальшого безпечного поводження з ними.
- (111) У період з вересня по грудень 2018 року до надання вищевказаних послуг Херсонська філія ДП «АМПУ» залучала ТОВ «Вік Ойл» і ТОВ «Юг - Спецсервіс» на підставі договорів, укладених за результатами проведених тендерів.
- (112) Згідно з матеріалами справи № 8/2-18, ТОВ «Баярд» у грудні 2018 року (лист від 17.12.2018 № 17/12) звернулось до Херсонської філії ДП «АМПУ» з проханням укласти договір на 2019 рік для роботи його судна ОС - 10 в акваторії Херсонського морського порту.
- (113) На вказане звернення Херсонська філія ДП «АМПУ» листом від 21.12.2018 № 399/26-05-04/20-398 запропонувала ТОВ «Баярд» надати копію ліцензії Міністерства екології та природних ресурсів України на операції у сфері поводження з небезпечними відходами, на що ТОВ «Баярд» повідомило (лист від 27.12.2018 № 27/12), що його господарська діяльність не є предметом регулювання Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з небезпечними відходами, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 13.07.2016 № 446.
- (114) Під час розгляду справи Відділення встановило, що у грудні 2018 року ДП «АМПУ» на своєму офіційному сайті <http://uspa.gov.ua> розмістило інформацію про проведення роботи з приєднання до договору від 03.12.2018 № 367-П-АМПУ-18 про взаємодію сторін під час агентування в морських портах України.
- (115) ТОВ «Баярд» підписало на 2019 рік Декларацію про приєднання до Договору № 367-П-АМПУ-18/151 про взаємодію сторін під час агентування суден у морських портах України від 03.12.2018 (далі – Декларація про приєднання 151), оплатило Херсонській філії ДП «АМПУ» послуги з оформлення приходу суден у морський порт та надання дозволу на вихід суден у море, оформлення відповідних документів.
- (116) Тобто, із січня 2019 року ТОВ «Баярд» поновило свою господарську діяльність в акваторії Херсонського морського порту із надання послуг приймання із суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять; приймання із суден сміття та відходів із безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними (у тому числі розміщенням їх на об'єктах поводження з відходами) та уклало договори надання вказаних послуг, зокрема, з ТОВ «СК «Арго» (договір від 06.01.2019 № 03/01), з ТОВ «Еліт Блек СІ» (договір від 10.01.2019 № 04/01).
- (117) Отже, обставини, з'ясовані Відділенням у справі № 8/2-18, спростовують доводи адміністрації Херсонського морського порту щодо неможливості здійснення ТОВ «Баярд» господарської діяльності з приймання із суден та передачі забруднюючих

речовин або вод, що їх містять, сміття та відходів в акваторії Херсонського морського порту.

- (118) Відповідно до статті 18 Закону України «Про морські порти в Україні» адміністрація морських портів України не має права перешкоджати або втручатися в діяльність суб'єктів господарювання, крім випадків, передбачених законом, а також встановлювати для них умови діяльності, що погіршують їх становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання або порушують їхні права та законні інтереси.
- (119) Адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 71/12-р/к повно з'ясувала обставини, які доводять, що відмова Херсонської філії ДП «АМПУ» в пролонгації договору від 02.03.2015 № 25-П-ХЕФ-15 про надання послуг шляхом оформлення додаткової угоди та ненадання щорічного дозволу щодо приходу/відходу судна ОС-10, що належить ТОВ «Баярд», в акваторію Херсонського морського порту на 2018 рік, призвели до усунення ТОВ «Баярд» з ринків послуг приймання із суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять; приймання із суден сміття та відходів з безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними, що призвело до того, що 2018 році була відсутня конкуренція на цих ринках у межах Херсонського морського порту.
- (120) Вказані дії адміністрації Херсонського морського порту, за оцінкою ТОВ «Баярд», мали наслідком неотримання товариством у 2018 році доходів від своєї господарської діяльності, які за 2017 рік становили 1 295 604,32 гривень.
- (121) Отже, Херсонська філія ДП «АМПУ» не забезпечила створення рівних і конкурентних умов ведення суб'єктами господарювання господарської діяльності та отримання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту в межах Херсонського морського порту.
- (122) Відповідно до частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (123) Згідно з пунктом 5 частини другої статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зловживання монопольним (домінуючим) становищем є часткова або повна відмова від придбання або реалізації товару за відсутності альтернативних джерел реалізації чи придбання. Згідно з частиною третьою цієї статті зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (124) Відповідно до пункту 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зловживання монопольним (домінуючим) становищем є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (125) Отже, висновок адміністративної колегії Відділення в Рішенні № 71/12-р/к про те, що дії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код юридичної особи 38727770) в особі Херсонської філії, які полягають у неправомірній відмові ТОВ «Баярд» у продовженні/пролонгації договору від 02.03.2015 № 25-П-ХЕФ-15 про надання послуг та ненаданні щорічного дозволу щодо приходу/відходу судна ОС-10, що належить ТОВ «Баярд», в акваторію Херсонського морського порту на 2018 рік, що призвело до усунення ТОВ «Баярд» з ринків послуг приймання із суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять; приймання із суден сміття та відходів із безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними згідно із чинним законодавством України в акваторії Херсонського морського порту, є порушенням законодавства, передбаченим пунктом 2 статті 50, пунктом 5 частини другої

статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», відповідає обставинам справи № 8/2-18.

- (126) У Заяві зазначено, що за вчинене порушення адміністративна колегія Відділення при прийнятті Рішення № 71/12-р/к наклала на ДП «АМПУ» штраф у необґрунтованому розмірі, оскільки не врахувала розміру суми отриманого Херсонською філією ДП «АМПУ» доходу від надання послуг з оформлення приходу суден у морський порт, надання дозволу на вихід суден у море та оформлення виходу суден із морського порту.
- (127) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктами 1, 2 та 4 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (128) За інформацією Херсонської філії ДП «АМПУ» (лист від 21.05.2019 № 1120/26-05-03/вих./26) відповідно до «Звіту про фінансові результати (Звіт про сукупний дохід) за 2018 рік» (форма № 2) чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становить 135 613 363 грн.
- (129) Згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Відділення Рішенням № 71/12-р/к наклала на ДП «АМПУ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.
- (130) Відповідно до частини шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.
- (131) Штраф, накладений Рішенням № 71/12-р/к на ДП «АМПУ» за порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини Рішення № 71/12-р/к, у розмірі 68 000 грн, встановлений у межах статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (132) У зв'язку із цим твердження Херсонської філії ДП «АМПУ» у Заяві про необґрунтованість розміру штрафу, накладеного Рішенням № 71/12-р/к на ДП «АМПУ», спростовується наведеними приписами законодавства про захист економічної конкуренції та матеріалами справи № 8/2-18.
- (133) Отже, адміністративною колегією Відділення при прийнятті Рішення № 71/12-р/к не було порушено норми матеріального права в частині накладення штрафу, передбачені статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ПОДАННЯ ПРО ПЕРЕВІРКУ РІШЕННЯ

- (134) Херсонська філія ДП «АМПУ» на подання Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв про перевірку Рішення № 71/12-р/к повідомила, що не погоджується з висновками, викладеними в ньому, з мотивів, вказаних у Заяві та у відповіді на подання з попередніми висновками у справі № 8/2-18 (лист від 01.08.2018 № 26-01-01-18/304, який міститься в матеріалах справи).
- (135) Заперечення Херсонської філії ДП «АМПУ» спростовуються доказами, наведеними в Рішенні № 71/12-р/к.
- (136) ТОВ «Баярд» на подання Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв про перевірку Рішення № 71/12-р/к зауважень та пропозицій Комітету не надало.

- (137) Відділення повідомило про відсутність заперечень щодо висновків, наведених у поданні Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 17.12.2019 № 8-01/24-пр/564-зв про перевірку Рішення № 71/12-р/к

9. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАЛИШЕННЯ РІШЕННЯ БЕЗ ЗМІН

- (138) Статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що підставами для зміни, скасування чи визнання недійсними рішень органів Антимонопольного комітету України є:

- неповне з'ясування обставин, які мають значення для справи;
- недоведення обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими;
- невідповідність висновків, викладених у рішенні, обставинам справи;
- порушення або неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права.

Порушення або неправильне застосування норм процесуального права може бути підставою для зміни, скасування чи визнання недійсним рішення тільки за умови, якщо це порушення призвело до прийняття неправильного рішення.

- (139) Державне підприємство «Адміністрація морських портів України» в особі Херсонської філії державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (адміністрація Херсонського морського порту) не довело належними доказами наявність підстав для скасування Рішення № 71/12-р/к.
- (140) Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України при прийнятті рішення від 28.05.2019 № 71/12-р/к у справі № 8/2-18 довела обставини, які мають значення для справи і які визнано встановленими; висновки, викладені в Рішенні № 71/12-р/к, відповідають обставинам справи; правильно застосовано норми матеріального права та не порушено норм процесуального права.
- (141) Тобто, підстави, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» для зміни, скасування чи визнання недійсним рішення, відсутні.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 45 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Залишити рішення адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.05.2019 № 71/12-р/к у справі № 8/2-18 без змін.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ