



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

12 листопада 2020 р.

Київ

№ 718-р

Про закриття провадження
у справі № 130-26.13/10-20

Антимонопольним комітетом України розглянуто справу № 130-26.13/10-20, розпочату за ознаками вчинення ТОВ «Євротерминал» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді невиконання пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету від 21.12.2017 № 720-р, яким ТОВ «Євротерминал» було зобов'язано забезпечити можливість проїзду в Одеський морський торговельний порт експедиторів (перевізників) територією товариства без сплати за послуги, у випадку якщо експедитори (перевізники) не потребують і не мають наміру їх споживати, крім тих, що стосуються користування територією Товариства для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо.

На виконання Рішення № 720-р ТОВ «Євротерминал»:

- виокремило обов'язкову послугу, що «стосується користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без якої забезпечити такий проїзд неможливо»;

- виклало назву обов'язкової послуги у редакції, яка повністю відповідає фактичній суті здійснюваної ТОВ «Євротерминал» господарської діяльності та встановленому законодавством правовому режиму користування такими об'єктами інфраструктури – **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)»**;

- розмежувало всі послуги, що надаються Товариством на території НТМ, встановило їх чіткий перелік для можливості вибору експедиторами (перевізниками) саме тих послуг, яких вони потребують;

- додатково надало можливість вибору експедиторами (перевізниками) між споживанням обов'язкової послуги у складі комплексу або споживанням виключно обов'язкової послуги, яка виокремлена від інших додаткових послуг;

- водночас Товариство, використовуючи маркетингові інструменти, довело до відома свої клієнтів переваги споживання обов'язкової послуги саме у комплексі (вартість споживання комплексу послуг дещо нижча), ніж замовлення всіх або частини послуг окремо.

Наведене підтверджує повне та належне виконання Товариством вимог пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р.

Оскільки підставою для початку розгляду справи № 130-26.13/10-20 були ознаки вчинення ТОВ «Євротерминал» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді невиконання пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету від 21.12.2017 № 720-р, а матеріалами справи № 130-26.13/10-20 доведено повне та належне виконання Товариством вимог пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р, розгляд справи № 130-26.13/10-20 підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 130-26.13/10-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Євротерминал», та подання про попередні висновки у справі Департаменту досліджень і розслідувань ринків невиробничої сфери № 130-26.13/10-20/519-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

1. Відповідач

- (1) Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Євротерминал» (ідентифікаційний код юридичної особи 33507625, адреса: Хаджибейська дорога, буд. 4, м. Одеса, 65006, далі – ТОВ «Євротерминал», Товариство).
- (2) ТОВ «Євротерминал» діє відповідно до статуту, є юридичною особою, має самостійний баланс, валютний та інші рахунки у банківських установах та створено з метою задоволення потреб у його послугах (роботах, товарах) та одержання прибутку.
- (3) ТОВ «Євротерминал» є суб'єктом господарювання у розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Предмет справи

- (4) За результатами розгляду на засіданні Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) 11.07.2019 питання щодо оцінки стану виконання пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету від 21.12.2017 № 720-р, схвалено протокольне рішення № 55 щодо невиконання ТОВ «Євротерминал» пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету № 720-р.
- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 12.02.2020 № 07/55-р розпочато розгляд справи № 130-26.13/10-20 за ознаками вчинення ТОВ «Євротерминал» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді виконання не в повному обсязі рішення Комітету від 21.12.2017 № 720-р, а саме пункту 4 резолютивної частини рішення.
- (6) Листом від 13.02.2020 № 130-26.13/07-2388 державним уповноваженим Антимонопольного комітету України надіслано ТОВ «Євротерминал» копію розпорядження про початок розгляду справи № 130-26.13/10-20.
- (7) На вимоги Комітету про надання інформації ТОВ «Євротерминал» надавало додаткові пояснення та клопотання у справі № 130-26.13/10-20.

3. Рішення Антимонопольного комітету України від 21.12.2017 № 720-р

- (8) За результатами розслідування у справі № 130-26.13/22-17 Комітетом прийнято рішення від 21.12.2017 № 720-р (далі – Рішення № 720-р), яким:
 - 1) визнано, що товариство з обмеженою відповідальністю «Євротерминал» (далі – ТОВ «Євротерминал») у період з березня 2016 року по листопад 2017 року займало монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг, пов'язаних з обслуговуванням (обробкою) вантажних транспортних засобів, без оплати яких заїзд в Одеський морський торговельний порт є неможливим (Ринок), із часткою 100 відсотків;
 - 2) визнано вчинення ТОВ «Євротерминал» порушення, передбаченого частиною першою статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку, що призводить до ущемлення інтересів суб'єктів господарювання, яке було б неможливим за умов існування значної конкуренції;

- 3) накладено штраф у розмірі 5 369 399 (п'ять мільйонів триста шістьдесят дев'ять тисяч триста дев'яносто дев'ять) гривень;
 - 4) надано зобов'язання Товариству забезпечити можливість проїзду в Одеський морський торговельний порт експедиторів (перевізників) територією товариства без сплати за послуги, у випадку якщо експедитори (перевізники) не потребують і не мають наміру їх споживати, крім тих, що стосуються користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо.
- (9) Дії ТОВ «Євротерминал», що були визнані порушенням, полягали у стягненні плати за повний комплекс послуг, пов'язаних з обслуговуванням вантажних транспортних засобів, без оплати яких заїзд в Одеський морський порт є неможливим, а не тих складових, в яких фактично є потреба у експедиторів (перевізників) і які фактично надаються ТОВ «Євротерминал» та споживаються експедиторами (перевізниками) внаслідок чого стягувалась плата за фактично не надані послуги.
 - (10) Листом Комітету від 28.12.2017 № 130-26.13/08-14313, отриманим Товариством 16.01.2018, копію рішення надіслано ТОВ «Євротерминал».

4. Оскарження Рішення № 720-р в судовому порядку

- (11) Рішення № 720-р було оскаржене ТОВ «Євротерминал» у судовому порядку (справа № 910/2641/18). Рішенням Господарського суду міста Києва від 24.07.2018 позов ТОВ «Євротерминал» було задоволено повністю, але постановою Північного апеляційного господарського суду від 08.11.2018 у справі № 910/2641/18 задоволено апеляційну скаргу Комітету, скасовано рішення Господарського суду міста Києва від 24.07.2018 та ухвалено нове рішення, яким ТОВ «Євротерминал» повністю відмовлено в задоволенні позовних вимог про визнання недійсним рішення Комітету № 720-р.
- (12) Постановою Верховного Суду від 18.12.2018 у справі № 910/2641/18 було відмовлено в задоволенні касаційної скарги ТОВ «Євротерминал» і залишено в силі постанову Північного апеляційного суду від 08.11.2018. Постанова Верховного Суду від 18.12.2018 є остаточною, набрала законної сили й оскарженню не підлягає.
- (13) Отже, висновок Комітету про наявність у ТОВ «Євротерминал» монопольного (домінуючого) становища на ринку послуг, пов'язаних з обслуговуванням (обробкою) вантажних транспортних засобів, без оплати яких заїзд в Одеський морський торговельний порт є неможливим, залишено судами без змін.
- (14) Щодо пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р, колегія суддів Північного апеляційного господарського суду зазначила, що з матеріалів справи вбачається, що пунктом 4 резолютивної частини Рішення позивача зобов'язано забезпечити можливість проїзду в Одеський морський торговельний порт експедиторів (перевізників) територією позивача без сплати за послуги, у випадку якщо експедитори (перевізники) не потребують і не мають наміру їх споживати, крім тих, що стосуються користування територією позивача для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо. Вказавши, що ТОВ «Євротерминал» надавало за фіксовану плату комплекс послуг, які не завжди використовувались споживачами, проте без оплати яких потрапити на територію ОМТП [Одеський морський торговельний порт] було неможливо, колегія суддів робить висновок, що таким чином пунктом 4 резолютивної частини Рішення № 720-р фактично зобов'язано позивача стягувати обов'язкову плату за послуги, що стосуються користування територією позивача для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо.
- (15) Касаційний господарський суд дійшов висновку про необхідність залишити касаційну

скаргу Товариства без задоволення, а рішення суду попередньої інстанції - без змін.

- (16) Дев'ятнадцятого грудня 2018 року ТОВ «Євротерминал» сплатило штраф, накладений Рішенням № 720-р, у розмірі 5 369 399 (п'ять мільйонів триста шістьдесят дев'ять тисяч триста дев'яносто дев'ять) гривень.

5. Стан виконання ТОВ «Євротерминал» пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету № 720-р

- (17) Пунктом 4 резолютивної частини рішення Комітету № 720-р ТОВ «Євротерминал» було зобов'язано забезпечити можливість проїзду в Одеський морський торговельний порт експедиторів (перевізників) територією товариства без сплати за послуги, у випадку якщо експедитори (перевізники) не потребують і не мають наміру їх споживати, крім тих, що стосуються користування територією Товариства для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо.
- (18) Стосовно виконання наданого Комітетом зобов'язання, ТОВ «Євротерминал» листом від 04.03.2019 № 9 (вх. № 8-08/208-кі від 05.03.2019) повідомило про вжиття заходів та надало копії підтвердних документів.
- (19) Так, наказом директора ТОВ «Євротерминал» від 18.01.2019 № 34 затверджено нову форму публічного договору про надання послуг, за яким ТОВ «Євротерминал» надає послуги з використання об'єктів інфраструктури Товариства (накопичувального транзитного майданчика, внутрішніх автодоріг Сухого порту, що сполучають Сухий порт з транспортною естакадою (шляхопроводом) Одеського морського порту, а також з іншими об'єктами) на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту), розташованого за адресою: м. Одеса, вул. Хаджибейська дорога, 4 (далі – публічний договір).
- (20) Додатком 1 до публічного договору встановлено перелік та вартість послуг, що надаються на території накопичувального транзитного майданчика (далі – НТМ), а саме:
- користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки), вартість – 16,70 долара США;
 - доступ до оперативної звітності в інформаційній системі на сайті ТОВ «Євротерминал», вартість – 0,30 долара США;
 - користування побутовими приміщеннями (туалет, душ, приміщення для водіїв), вартість – 0,20 долара США;
 - підкачка коліс, вартість – 0,10 долара США;
 - користування автомобільними пускозарядними пристроями, вартість – 0,10 долара США;
 - комплекс зазначених вище послуг за кожен автомобіль – 17 доларів США.
- (21) Наказом директора ТОВ «Євротерминал» від 18.01.2019 № 35 затверджено калькуляцію на послуги, пов'язані з використанням об'єктів інфраструктури ТОВ «Євротерминал».
- (22) Отже, ТОВ «Євротерминал» у новій формі договору з перевізниками виокремило певні послуги та встановило плату за кожен з них.
- (23) На обґрунтування наявності послуги «*Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки)*» ТОВ «Євротерминал» листом від 31.05.2019 № 180 (вх. № 8-08/495-кі

від 03.06.2019) повідомило, що наявність послуги обґрунтовується потребою клієнтів у споживанні саме цієї послуги та виконанням рішення Комітету від 21.12.2017 № 720-р, а вказана послуга є єдиним технологічним процесом, який не можна поділити на окремі складові.

- (24) У Клопотанні про закриття розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – Клопотання) від 09.09.2020 № 249 (вх. № 8-01/920-кі від 11.09.2020) Товариство надало детальний опис технологічного процесу надання послуги «**Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)**» ТОВ «Євротерминал», а на вимогу Комітету від 22.09.2020 № 130-29/07-12886 листом від 08.10.2020 № 288 (вх. № 8-01/1025-кі від 09.10.2020) надало додаткові пояснення до Клопотання.
- (25) У Клопотанні ТОВ «Євротерминал» зазначає, що експедитори (перевізники), які мають намір потрапити до Одеського порту територією Товариства, мають замовляти саме основну послугу – **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)»**, оскільки ця послуга стосується саме користування територією Товариства. Тобто, ця послуга і є обов'язковою, оскільки «стосується користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без якої забезпечити такий проїзд неможливо».
- У «Переліку та вартості послуг» до Договору про надання послуг, після зазначення власне самої назви послуги **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)»**, в дужках зазначено опис технологічного процесу надання такої послуги, а саме: «(в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки)». Товариством було вирішено додати зазначене уточнення виключно для максимального роз'яснення та розшифрування технологічного процесу надання послуги на території НТМ.
- Однак вказані складові цього технологічного процесу не є самостійними послугами (або їх частинами), оскільки описують виключно технологічні етапи надання послуги **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)»**. Неможливість розділення єдиного технологічного процесу, за якого відбувається користування об'єктами інфраструктури НТМ, прямо витікає із особливостей такого технологічного процесу. Відповідно, такі технологічні складові не можуть бути виокремлені та тарифіковані як самостійні послуги.
- (26) ТОВ «Євротерминал» наголошує на тому, що зазначена редакція (формулювання) назви послуги відповідає фактичній суті здійснюваної Товариством господарської діяльності, адже в ході технологічного процесу проїзду територією НТМ вантажівки використовують такі об'єкти інфраструктури НТМ, як внутрішні автошляхи. Під внутрішніми автошляхами НТМ розуміються автомобільні дороги відомчого (технологічного) призначення, які знаходяться на земельній ділянці, кадастровий № 5110137600:48:002:0021, яка належить ТОВ «Євротерминал» на праві власності.
- (27) Інші послуги, які визначені в Договорі про надання послуг, а саме: доступ до оперативної звітності в інформаційній системі на сайті ТОВ «Євротерминал»; користування побутовими приміщеннями (туалет, душ, приміщення для водіїв); підкачка коліс; користування автомобільними пускозарядними пристроями – є супутніми послугами і надаються тільки у разі потреби контрагентів та за їх бажанням за окремими Заявками.
- Надання супутніх послуг без споживання основної обов'язкової послуги є об'єктивно неможливим, адже супутні послуги надаються безпосередньо на території НТМ, де експедитори (перевізники) отримують основну обов'язкову послугу.

- (28) Надаючи зазначену послугу із «Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)», Товариство здійснює обслуговування та підтримання в належному стані всіх елементів внутрішніх автошляхів, включаючи допоміжне інженерне, технологічне обладнання і споруди, які забезпечують безпечний та зручний рух транспортних засобів, а саме: система відеоспостереження, система зчитування перепусток, інформаційні та дорожні знаки, секційні обмежувачі швидкості, дорожня та пішохідна розмітки, в'їзні та виїзні шлагбауми з автоматичною системою контролю доступу тощо. Товариство несе комунальні витрати на електропостачання, водопостачання та водовідведення, каналізацію та стоки; несе витрати на підтримання внутрішніх автодоріг в належному експлуатаційному стані за допомогою спецтехніки і відповідних матеріалів (вантажопідіймальні машини і механізми - автокран, екскаватор тощо для ремонту дорожнього покриття, спеціалізовані установки для герметизації та заливки швів, спецтехніка в зимовий час для прибирання і вивезення снігу, а також обробку спецскладом у випадках обмерзання, у весняно-осінній період - поливомийна машина для підтримки чистоти дорожнього покриття); витрати на обслуговуючий персонал, а саме: заробітну плату та збори/податки до бюджету, охорону праці, спецодяг; витрати на зв'язок та Інтернет, сервісне обслуговування обладнання, диспетчеризацію.
- (29) Товариство сплачує земельний податок, оскільки земельна ділянка, на якій розташовані внутрішні автошляхи НТМ, належить Товариству на праві приватної власності. Товариство також здійснює виплати за кредитними зобов'язаннями, отриманим для облаштування НТМ та внутрішніх автошляхів НТМ, а саме Кредитною Угодою від 16.10.2009, укладеною між Товариством та Європейським Банком Реконструкції та Розвитку, яким у подальшому право вимоги було відступлено ПАТ «БАНК ВОСТОК».
- (30) Належному виконанню Товариством цих обов'язків кореспондують відповідні фінансові витрати.
- (31) На вимогу Комітету від 22.09.2020 № 130-29/07-12886 ТОВ «Євротерминал» листом від 08.10.2020 № 288 (вх. № 8-01/1025-кі від 09.10.2020) надало короткий опис, що саме побудовано ТОВ «Євротерминал» на території, яка використовується для проїзду до Одеського морського торговельного порту, загальну вартість будівництва та впорядкування території та орієнтовну вартість підтримання будівель та території в робочому стані:

«Для забезпечення можливості руху вантажного транспорту в Одеський порт через територію ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ» та реалізації проекту «Сухий порт», Товариством було придбано у власність у Одеської міської ради регресивну болотисту земельну ділянку на території колишніх полів фільтрації.

Для належної забудови зазначеної болотистої земельної ділянки Товариством проведено її осушення (інформація з обмеженим доступом), значну підсипку ґрунту (інформація з обмеженим доступом), створено дренажну систему, проведено корекцію ландшафту, що дозволило побудувати усі об'єкти та споруди, які на сьогодні забезпечують можливість руху вантажного автотранспорту, у тому числі процес заїзду/виїзду в Одеський порт, а саме:

- *Автошляхи та Накопичувальний транзитний майданчик з зоною вимушеної зупинки (інформація з обмеженим доступом) для руху транспорту в порт (на портові термінали);*

- *Будівлі головної диспетчерської, диспетчерських (4 шт.), КПП 1 НТП, КПП 2 НТП, КПП 5 НТП, КПП 7 та КПП 4 для забезпечення технології руху транспорту на портові термінали;*

- *Будівля Єдиного офісу оформлення для знаходження в ньому представників портових терміналів та служби логістики і обробки транспорту ОФ ДП «АМПУ»,*

які приймають участь в процесі руху вантажного транспорту в порт (на портові термінали);

- Будівлі душових, санвузлів, кімнати для відпочинку водіїв, їдальні, магазину - для забезпечення комфортного перебування експедиторів (перевізників) на території ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ»;

- Об'єкти дорожньої інфраструктури та технічні засоби для забезпечення належного і безпечного руху та перебування транспорту на території ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ»: автоматичні шлагбауми, опори (мачти) освітлення, камери відеоспостереження, світлофорне обладнання; приміщення (місця) для ремонту транспорту, підкачки коліс, користування пускозарядними пристроями; дорожні знаки, дорожня розмітка, секційні обмежувачі швидкості, інформаційні табло тощо.

Будівництво Товариством зазначених об'єктів та облаштування технічних засобів було обумовлено реалізацією інвестиційного проекту і виконанням Договору про співробітництво між Товариством та ОМТП, умовами якого на Товариство було покладено певні обов'язки, у тому числі:

- створення умов для комплексного обслуговування клієнтів порту (імпортери, експортери, експедитори та інші) шляхом розміщення всіх зацікавлених державних органів, а також структур сервісу в одному місці за межами порту,

- створення сприятливих умов для роботи державних структур (митна служба, прикордонна служба та інші),

- створення умов для надання соціально-побутових послуг водіям вантажних транспортних засобів тощо.

Необхідність виконання вказаних умов вплинуло на здійснення технологічних рішень – будівництво об'єктів, що забезпечують функціонування як основної послуги «Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки)», так і будівництво інших «супутніх» об'єктів, призначених для безпечного руху, комплексного обслуговування, а також соціально-побутового забезпечення клієнтів: побутові приміщення, будівлі душових, санвузлів, кімнати для відпочинку водіїв та інше.

Будівництво усіх зазначених об'єктів (споруд) та впорядкування території було здійснено за власні кошти Товариства (інвестиції від приватного іноземного інвестора на підставі договорів, зареєстрованих НБУ, тощо) та залучені кредитні кошти Європейського Банку Реконструкції та Розвитку.

Загальна вартість будівництва та впорядкування території складає (інформація з обмеженим доступом).

Орієнтовна вартість підтримання будівель та території в робочому стані щомісяця складає (інформація з обмеженим доступом)».

- (32) Крім того, за інформацією ТОВ «Євротерминал», «на території Товариства, яка використовується для проїзду до Одеського порту, знаходяться об'єкти, які належать Товариству, будувались та підтримуються в справному стані за кошти Товариства та використовуються іншими суб'єктами, а саме:

1. Частина нежитлових будівель Накопичувального транзитного майданчика:

- ДП «КОНТЕЙНЕРНИЙ ТЕРМІНАЛ ОДЕСА» КОМПАНІЇ «ЕЙЧ ЕЛ ЕЙ ІНТЕРНЕШНЛ ГМБХ» (ДП «ГПК Україна»),

- ТОВ «Бруклін-Київ Порт»,

- Служба логістики та обробки автотранспорту ОФ ДП «АМПУ».

У зазначених нежитлових будівлях розміщено Єдиний офіс оформлення з відповідним освітленням, кондиціонуванням, опаленням, місцями для очікування та сидіння загального користування тощо.

(Інформація з обмеженим доступом)

Утримання у належному стані вищезазначених будівель (споруд) та їх амортизація здійснюються за рахунок ТОВ "ЄВРОТЕРМИНАЛ".

(Інформація з обмеженим доступом)

Вказані державні органи та підприємства користуються вищезазначеними будівлями (спорудами) безкоштовно або за символічну плату (інформація з обмеженим доступом), тому їх підтримання у належному стані фактично здійснюється за рахунок ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ».

- (33) Договором про співробітництво на ТОВ «Євротерминал» було покладено ряд зобов'язань, зокрема:
- здійснювати на території НТМ за сприяння порту та ДП «ГПК Україна» (на сьогодні - ДП «КОНТЕЙНЕРНИЙ ТЕРМІНАЛ ОДЕСА» КОМПАНІЇ «ЕЙЧ ЕЛ ЕЙ ІНТЕРНЕСНЛ ГМБХ») всі необхідні заходи для пропуску (проходження) вантажного автотранспорту, що прямує в порт/з порту з порожніми контейнерами, а також у режимах «Імпорт-40», «ПП», «ПД», «Транзит» та «Експорт загрузений»;
 - створити умови, необхідні для нормального функціонування НТМ в процесі обробки автотранспорту;
 - забезпечити можливість проходження всього вантажного автотранспорту, що прямує на/з контейнерних терміналів порту через територію проектного Сухого порту.
- (34) Першим терміналом на території «Сухого порту» став НТМ, який був створений саме для вирішення проблеми неконтрольованого в'їзду в порт вантажних автомашин. Створення ТОВ «Євротерминал» НТМ та реалізація проекту в цілому потребувала залучення 27 млн. дол. США кредитних коштів Європейського банку реконструкції та розвитку, у т. ч. задля осушення і відсіпки території, перш ніж вона стала придатною для будівництва.
- (35) (Інформація з обмеженим доступом)
- (36) (Інформація з обмеженим доступом)
- (37) (Інформація з обмеженим доступом)
- (38) (Інформація з обмеженим доступом)
- (39) (Інформація з обмеженим доступом)
- (40) (Інформація з обмеженим доступом)
- (41) (Інформація з обмеженим доступом)
- (42) (Інформація з обмеженим доступом)
- (43) (Інформація з обмеженим доступом)
- (44) Враховуючи викладене, послуга **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки)»** стосується користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до Одеського морського торговельного порту, є неподільною і виокремити з неї інші послуги, без яких забезпечується такий проїзд, неможливо.
- (45) Крім того, листом від 26.12.2019 № 530 (вх. № 8-01/15689 від 27.12.2019) ТОВ «Євротерминал», додатково до наданої раніше інформації щодо стану виконання пункту 4 резолютивної частини рішення Комітету № 720-р, надало копію експертного висновку «Щодо обґрунтування надання неподільної послуги «Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки)», яка надається перевізникам / експедиторам щодо

заїзду / виїзду до / з Одеського морського порту та передбачає використання об'єктів інфраструктури ТОВ «Євротерминал», що був підготовлений державним підприємством «Науково-дослідний проектно-конструкторський інститут морського флоту України» 07.03.2019 на підставі звернення ТОВ «Євротерминал» (лист від 18.02.2019 № 76/1) (далі – Висновок).

- (46) Відповідно до Висновку «в'їзд на НТМ» - «реєстрація та оформлення документів» - «очікування у динамічній черзі або очікування отримання документів та подальше очікування у динамічній черзі» - «виїзд з НТМ на територію Одеського морського порту» є єдиним технологічним процесом, який не можна поділити на окремі складові, та відповідає послугі «Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки)».
- (47) Отже, ТОВ «Євротерминал» надає експедиторам (перевізникам) неподільну послугу **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні / вимушені зупинки)»** для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без якої забезпечити такий проїзд неможливо.

6. Щодо вартості послуг ТОВ «Євротерминал»

- (48) Безпосередньо розмір плати (вартість) за послуги ТОВ «Євротерминал» не був предметом зобов'язання, накладеного пунктом 4 Рішення № 720-р.
- (49) Комітет зобов'язав Товариство не обумовлювати можливість проїзду до Одеського морського порту оплатою за послуги, у випадку якщо експедитори (перевізники) не потребують і не мають наміру їх споживати, крім тих, що стосуються користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до Одеського морського торговельного порту і без яких забезпечити такий проїзд неможливо.
- (50) Слід зазначити, що основні висновки Комітету стосуються не самого розміру вартості послуг ТОВ «Євротерминал» з обслуговування (обробки) транспортних засобів на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту), а того, що послуги оплачуються комплексно, навіть якщо споживачі не мають необхідності в отриманні всіх складових послуги і фактично ними не користуються, однак змушені оплачувати їх повну вартість (пункт 259 Рішення № 720-р).
- (51) ТОВ «Євротерминал» надало Комітету копії висновків стосовно того, що вартість послуг, яка визначена ТОВ «Євротерминал», є економічно обґрунтованою. Такі висновки на підставі відповідних звернень ТОВ «Євротерминал» було складено товариством з обмеженою відповідальністю «Науково-виробничий центр «ЕКОНОМІНФОРМ» від 17.01.2019 і товариством з обмеженою відповідальністю «Одеський регіональний центр незалежних експертиз» від 05.02.2019.
- (52) Крім того, на вимогу Комітету 22.09.2020 № 130-29/07-12886 ТОВ «Євротерминал» листом від 08.10.2020 № 288 (вх. № 8-01/1025-кі від 09.10.2020) повідомило, що Товариство надає знижки до тарифу на послуги НТМ усім своїм клієнтам на однакових умовах:

«На сьогодні всім без виключення експедиторам (перевізникам) при користуванні територією НТМ ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ» відповідно до Наказу Товариства № 36 від 18.01.2019 з 01.02.2019 встановлені наступні знижки:

1. У розмірі 46,11% від нового тарифу на послуги НТМ для автотранспорту, який прямує для здачі та отримання порожніх контейнерів (лінія ПвП) - для клієнтів, які

уклали договір на надання послуг та обрали згідно з Додатком № 1 послугу «Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки)», вартість яких становить у гривневому еквіваленті 16,70 США, у тому числі ПДВ.

2. У розмірі 47,06% від нового тарифу на послуги НТМ для автотранспорту, який слідує для здачі та отримання порожніх контейнерів (лінія ПвП) - для клієнтів, які уклали договір на надання послуг та обрали згідно з Додатком № 1 – «Комплекс послуг, за добу за кожен автомобіль:

- користування об'єктами інфраструктури на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки);
 - доступ до оперативної звітності в інформаційній системі на сайті ТОВ «ЄВРОТЕРМИНАЛ»;
 - використання побутових приміщень (туалет, душ, приміщення для водіїв);
 - підкачка коліс;
 - використання автомобілями пуско-зарядних пристроїв»
- вартість яких становить у гривневому еквіваленті 17,00 США, у тому числі ПДВ».

7. Висновки

(53) На виконання пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р, 18.01.2019 наказом Товариства № 34 було затверджено нову форму публічного договору на надання послуг з використання об'єктів інфраструктури ТОВ «Євротерминал» (накопичувального транзитного майданчика, внутрішніх автодоріг Сухого порту, що сполучають Сухий порт з транспортною естакадою (шляхопроводом) Одеського морського порту, а також з іншими об'єктами) на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту), розташованого за адресою: м. Одеса, вул. Хаджибейська дорога, 4.

(54) Договором передбачено розподіл послуг, які надаються, та встановлена вартість кожної послуги окремо, на відміну від безальтернативного стягнення плати відразу за повний комплекс послуг.

(55) Так, Додатком № 1 «Перелік і вартість послуг» до Договору про надання послуг виокремлено два альтернативні варіанти замовлення/споживання послуг з використанням об'єктів інфраструктури ТОВ «Євротерминал», що забезпечує максимальну свободу вибору потрібних експедиторам (перевізникам) послуг:

Варіант 1 - замовлення/споживання кожної послуги окремо за таким переліком:

«користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки);

доступ до оперативної звітності в інформаційній системі на сайті ТОВ «Євротерминал»;

користування побутовими приміщеннями (туалет, душ, приміщення для водіїв);

підкачка коліс;

користування автомобільними пускозарядними пристроями»,

або

Варіант 2 - замовлення/споживання послуг у комплексі – «комплекс послуг», складовими якого визначено:

«користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту) (в'їзд та виїзд, проїзд по внутрішнім автодорогам, регулювання руху, технологічні/вимушені зупинки);

доступ до оперативної звітності в інформаційній системі на сайті ТОВ «Євротерминал»;

користування побутовими приміщеннями (туалет, душ, приміщення для водіїв);

підкачка коліс;

користування автомобільними пускозарядними пристроями».

- (56) Отже, на відміну від реалізації послуг безальтернативно в комплексі в рамках єдиної послуги, за яку сплачувався єдиний тариф, Товариством здійснено розмежування послуг, встановлено чіткий перелік послуг та передбачено економічно обґрунтований розмір плати за кожен окрему послугу, для можливості вибору експедиторами (перевізниками) саме тих послуг, які вони потребують.
- (57) Отже, на виконання Рішення № 720-р, ТОВ «Євротерминал»:
- виокремило обов'язкову послугу, що «стосується користування територією ТОВ «Євротерминал» для проїзду до ОМТП і без якої забезпечити такий проїзд неможливо»;
 - виклало назву обов'язкової послуги у редакції, яка повністю відповідає фактичній суті здійснюваної ТОВ «Євротерминал» господарської діяльності – **«Користування об'єктами інфраструктури НТМ на території демпферного контейнерного майданчика (Сухого порту)»** – та встановленому законодавством правовому режиму користування такими об'єктами інфраструктури;
 - розмежувало всі послуги, що надаються Товариством на території НТМ, встановило їх чіткий перелік для можливості вибору експедиторами (перевізниками) саме тих послуг, які вони потребують;
 - додатково надало можливість вибору експедиторами (перевізниками) між споживанням обов'язкової послуги у складі комплексу або споживанням виключно обов'язкової послуги, яка виокремлена від інших додаткових послуг;
 - водночас Товариство, використовуючи маркетингові інструменти, довело до відома свої клієнтів переваги споживання обов'язкової послуги саме у комплексі (вартість споживання комплексу послуг дещо нижча), ніж замовлення всіх або частини послуг окремо.
- (58) Наведене підтверджує повне та належне виконання Товариством вимог пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р.
- (59) Частиною першою статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що за результатами розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України приймають рішення, в тому числі про закриття провадження у справі.
- (60) У статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено підстави закриття розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема, розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо не доведено вчинення порушення.
- (61) Оскільки підставою для початку розгляду справи № 130-26.13/10-20 були ознаки вчинення ТОВ «Євротерминал» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді виконання не в повному обсязі рішення Комітету

від 21.12.2017 № 720-р, а саме пункту 4 резолютивної частини рішення, а матеріалами справи № 130-26.13/10-20 доведено повне та належне виконання Товариством вимог пункту 4 резолютивної частини Рішення № 720-р, розгляд справи № 130-26.13/10-20 підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 - 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих 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:

Закрити провадження у справі № 130-26.13/10-20.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА