



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«29» серпня 2017 року

№ 34

справа № 11/12-р-02-05-17

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянувши матеріали справи № 11/12-р-02-05-17 про порушення комунальним підприємством по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст» (ідентифікаційний код 03359018) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень та розслідувань від 08.08.2017 № 111/ПС-02-02, у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) розглядалася заява товариства з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України» (надалі – ТОВ «Телесистеми України» або Товариство) від 08.12.2016 № 621 (вх. від 12.12.2016 № 01-11-270), зокрема щодо можливого невиконання комунальним підприємством по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст», ідентифікаційний код 03359018 (надалі – КП «Київавтошляхміст») рішення адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України 20.03.2014 № 4/02-р/к у справі № 134-02/09.13.

За інформацією КП «Київавтошляхміст», наданою листом від 25.01.2017 № 053/282/01-11/81 (вх. від 01.02.2017 № 01-11-297) встановлено, що КП «Київавтошляхміст» (ідентифікаційний код 03359018) засноване на комунальній власності територіальної громади м. Києва з метою забезпечення безпечного руху транспорту та пішоходів по закріпленій шляховій мережі і мостах. Згідно з наказом Головного управління комунальної власності м. Києва від 07.12.2007 № 404, за КП «Київавтошляхміст» закріплені мости та шляхопроводи м. Києва на праві господарського відання.

Відповідно до статуту, КП «Київавтошляхміст» безпосередньо підпорядковується Київській міській державній адміністрації.

Предметом діяльності КП «Київавтошляхміст», зокрема, є виконання необхідного комплексу робіт із технічного нагляду, утримання та ремонту мостів, підземних пішохідних переходів, гідротехнічних та інших споруд; виконання ремонту шляхів іншим підприємствам та організаціям на підставі договорів.

Майно КП «Київавтошляхміст» закріплено за ним на праві повного господарського відання. Здійснюючи право повного господарського відання КП «Київавтошляхміст» володіє, користується та розпоряджається зазначеним майном на свій розсуд, вчиняючи щодо нього будь-які дії, які не суперечать чинному законодавству України та статуту.

КП «Київавтошляхміст» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

Встановлено, що Київським міським територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – КМТВ АМКУ) розглядалась заява ТОВ «Телесистеми України» від 12.07.2013 № 12/07-13 (вх. від 15.07.2013 № 115 (з)) стосовно розміру плати за користування місцем у мережевому каналі балансових штучних споруд, встановленої КП «Київавтошляхміст».

За результатами розгляду вищезазначеної заяви та додаткових матеріалів, наданих ТОВ «Телесистеми України», розпорядженням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 26.09.2013 № 186/02-р було розпочато розгляд справи № 134-02/09.13 за ознаками вчинення КП «Київавтошляхміст» порушення, передбаченого пунктом 2 статті 50 та пунктом 1 частини другої статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд, які належать КП «Київавтошляхміст» на праві повного господарського відання, шляхом встановлення таких цін, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на ринку.

За результатами розгляду матеріалів справи № 134-02/09.13 КМТВ АМКУ прийнято рішення від 20.03.2014 № 4/02-р/к (надалі – Рішення № 4/02-р/к), яким:

1. Визнано, що Комунальне підприємство по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст», у період з 01.01.2009 по 31.12.2009, займало монополіє (домінуюче) становище на ринку надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд, а саме: на Південному мосту, на мосту ім. Є.О. Патона, на мосту Метро та на Московському мосту через р. Дніпро та р. Десенка, які належать КП «Київавтошляхміст» на праві повного господарського відання, з часткою 100 відсотків, оскільки не мало жодного конкурента.

2. Визнано дії Комунального підприємства по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст», що полягають у встановленні економічно необґрунтованої вартості утримання 1 п.м споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 2 статті 50 та пунктом 1 частини другої статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку з надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд, а саме: на Південному мосту, на мосту ім. Є.О. Патона, на мосту Метро та на Московському мосту через р. Дніпро та р. Десенка, які належать КП «Київавтошляхміст» на праві повного господарського відання, шляхом встановлення таких цін, які неможливо було б встановити за умов існування значної конкуренції на ринку.

3. За вчинене порушення, викладене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції", накладено на Комунальне підприємство по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст» штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

4. **Зобов'язано Комунальне підприємство по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст» припинити порушення, викладене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, шляхом приведення вартості утримання 1 п.м споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня у двомісячний строк з дня отримання рішення.**

Не погодившись з Рішенням № 4/02-р/к, КП «Київавтошляхміст» звернулось з

позовною заявою до Господарського суду міста Києва про його скасування.

У свою чергу, КМТВ АМКУ подало до Господарського суду міста Києва зустрічну позовну заяву «Про стягнення штрафу у розмірі 34 000 гривень та зобов'язання виконання рішення».

Рішенням Господарського суду міста Києва від 07.07.2014 КП «Київавтошляхміст» у задоволенні вимог за первісним позовом відмовлено повністю, а позовні вимоги КМТВ АМКУ за зустрічним позовом задоволено повністю.

Постановою Київського апеляційного Господарського суду від 17 лютого 2015 року у справі № 910/9954/14, апеляційну скаргу КП «Київавтошляхміст» на рішення Господарського суду міста Києва від 07.07.2014 року задоволено, рішення Господарського суду міста Києва від 07.07.2014 року у справі № 910/9954/14 скасовано, Рішення № 4/02-р/к скасовано.

Постановою Вищого господарського суду України від 30 червня 2015 року у справі № 910/9954/14, за касаційною скаргою ТОВ «Телесистеми України» на постанову Київського апеляційного господарського суду від 17 лютого 2015 року, касаційну скаргу ТОВ «Телесистеми України» задоволено, постанову Київського апеляційного господарського суду від 17.02.2015 у справі № 910/9954/14 скасовано, рішення Господарського суду міста Києва від 07.07.2014 залишено в силі.

Таким чином, Рішення № 4/02-р/к набрало законної сили.

На виконання рішення Господарського суду міста Києва від 07.07.2014 року у справі № 910/9954/14 видано накази, які Відділенням направлені до Відділу державної виконавчої служби Печерського районного управління юстиції у м. Києві (надалі – Виконавча служба) із заявою від 20.07.2015 № 26-06/2385 про відкриття виконавчого провадження щодо стягнення з КП «Київавтошляхміст» в дохід Державного бюджету України штрафу у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень та із заявою від 21.07.2015 № 26-06/2420 про відкриття виконавчого провадження щодо зобов'язання КП «Київавтошляхміст» припинити порушення, шляхом приведення вартості утримання 1 п.м споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня.

Виконавчою службою видано постанову від 03.08.2015 про відкриття виконавчого провадження: *«стягнення з КП «Київавтошляхміст» на користь держави 34 000,00 грн»* та постанову від 16.09.2015 про відкриття виконавчого провадження щодо: *«зобов'язати Комунальне підприємство по утриманню мостів і шляхів м. Києва "Київавтошляхміст" на користь Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України припинити порушення, шляхом приведення вартості утримання 1 п.м. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня»*.

Постановою Виконавчої служби від 04.11.2015 встановлено, що рішення в частині сплати штрафу у розмірі 34 000,00 гривень КП «Київавтошляхміст» виконано в повному обсязі.

Разом з тим, постановою Виконавчої служби від 21.04.2016 встановлено, що рішення в частині припинення порушення *«...шляхом приведення вартості утримання 1 п.м. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня...»* КП «Київавтошляхміст» не виконано.

Згідно з матеріалами справи № 134-02/09.13 плата за користування місцем в мережевому каналі штучних споруд, за договором № 225/136 від 01.03.2009 року становила 18 731,67 грн, в тому числі ПДВ 3 121,95 грн. Проте, така плата за користування місцем в мережевому каналі штучних споруд, як встановлено Рішенням № 4/02-р/к, була визнана економічно необґрунтованою.

За інформацією Товариства, *«...ТОВ «Телесистеми України» неодноразово у письмових зверненнях пропонувало КП «Київавтошляхміст» укласти договір про надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд для кабелів електрозв'язку,*

прокладених згідно недійсного договору № 225/136 від 01.03.2009 року на Південному мосту довжиною 1256 метрів погонних (м.п.) (один кабель), на мосту Метро через р. Дніпро і міст через Русанівську протоку довжиною 1033,7 м.п. (один кабель), на Московському мосту через р. Дніпро та р. Десенка довжиною 3189,4 м.п. (два кабелі), та мосту ім. Є.О. Патона довжиною 1543,2 м.п. (один кабель), загальною довжиною 7022,3 м.п.

Плата за користування місцями в мережевому каналі вказаних споруд, враховуючи висновки суду при винесенні рішення, було запропоновано встановити в розмірі 380,88 грн на місяць (в т.ч. ПДВ 63,48 грн).

Однак, вказані вище пропозиції про укладення договору про надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд для кабелів електрозв'язку були проігноровані та відхилені КП «Київавтошляхміст»...» (мова оригіналу).

При цьому, КП «Київавтошляхміст» у відповідь на звернення Товариства не запропонувало економічно обґрунтовану вартість за користування місцем в мережевому каналі штучних споруд.

Інформація про здійснення перерахунку вартості 1 м.п. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня КП «Київавтошляхміст» до Відділення не надавало.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 16.03.2017 № 12-р розпочато розгляд справи № 11/12-р-02-05-17 за ознаками вчинення КП «Київавтошляхміст» порушення, передбаченого пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді виконання рішення органів Антимонопольного комітету України не в повному обсязі.

Листом від 09.06.2017 № 053/282/01-11/809 (вх. від 12.06.2017 № 01-11-1609) КП «Київавтошляхміст» повідомило Відділення про причини невиконання пункту 4 резолютивної частини Рішення № 4/02-р/к, зокрема Підприємство зазначило, що з моменту прийняття Третейським судом рішення про визнання договору між КП «Київавтошляхміст» і ТОВ «Телесистеми України» недійсним, у останнього відпала правова підстава щодо використання майна територіальної громади м. Києва для прокладання кабелів зв'язку, а у КП «Київавтошляхміст» «...відпала підстава для нарахування плати за використання ТОВ «Телесистеми України» місць для прокладання кабелів...».

Разом з тим, КП «Київавтошляхміст» у своєму листі зазначило наступне: «...26.02.2016 № 4159 було зареєстровано проект Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж».

Даним Проектом Закону було передбачено встановлення правових засад доступу до інфраструктури об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики та особливості їх використання з метою розвитку телекомунікаційних мереж загального користування, задоволення потреб споживачів телекомунікаційних послуг та розвитку інформаційного суспільства в Україні, розроблення та затвердження в установленому Законом порядку правил доступу до об'єктів інфраструктури та методики визначення плати за доступ до елементів інфраструктури. Таким чином після реєстрації даного Проекту Закону у підприємства «Київавтошляхміст» відпала необхідність у затвердженні тарифу за надання місць в мережевих (кабельних) каналах мостів та шляхопроводів, так як між тарифами підприємства «Київавтошляхміст» та Проектом Закону могли виникнути істотні розбіжності...».

Відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» рішення органу Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначені ним строки, якщо інше не передбачено законом. Невиконання рішень органу Антимонопольного комітету України тягне за собою передбачену законом відповідальність.

Згідно з частиною другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковими до виконання.

При цьому, Підприємством не було виконано Рішення № 4/02-р/к як у двомісячний строк з дня його отримання, так і після визнання судом даного рішення законним.

Крім того, КП «Київавтошляхміст» не повідомляло Відділення про виконання Рішення № 4/02-р/к в частині «...*приведення вартості 1 п.м. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня...*» (пункт 4 резолютивної частини Рішення № 4/02-р/к).

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 11/12-р-02-05-17 складено подання від 08.08.2017 № 111/ПС-02-02 з попередніми висновками у зазначеній справі (надалі – Подання).

Листом від 09.08.2017 № 02-02/2667 копію Подання було направлено на юридичну адресу КП «Київавтошляхміст». Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303507863534 КП «Київавтошляхміст» отримало копію Подання 14 серпня 2017 року.

КП «Київавтошляхміст» листом від 23.08.2017 № 053/282/01-11/1243 (вх. від 28.08.2017 № 01-11-2334) надало свої зауваження щодо змісту Подання.

Так, у своєму листі КП «Київавтошляхміст» зазначило, зокрема наступне: «...*Третейський суд 14.08.2015 прийняв рішення по справі № 32/15 відповідно до якого вирішив, зокрема, договір № 225/136 від 01.03.2009 визнати недійсним на майбутнє та стягнути з ТОВ «Телесистеми України» на користь підприємства «Київавтошляхміст» заборгованість в розмірі 595 887,31 грн.*

Таким чином, враховуючи вищевикладене, починаючи з 14.08.2015 р. підприємство «Київавтошляхміст» припинило нарахування плати ТОВ «Телесистеми України» за використання місць для прокладення кабелів та відповідно виконало Рішення Антимонопольного комітету України від 20.03.2014 року № 4/02-р/к в повному обсязі...».

Такі зауваження не можуть бути прийнятими до уваги та спростовуються наступним.

Згідно з пунктом 4 резолютивної частини Рішення № 4/02-р/к Відділення зобов'язало Підприємство привести вартість утримання 1 п.м. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж до економічно обґрунтованого рівня.

Рішення не стосувалось договірних відносин КП «Київавтошляхміст» та ТОВ «Телесистеми України», предметом розслідування було встановлення КП «Київавтошляхміст» економічно необґрунтованої вартості послуг з надання в користування місця в мережевому каналі штучних споруд, а саме: на Південному мосту, на мосту ім. Є.О. Патона, на мосту Метро та на Московському мосту через р. Дніпро та р. Десенка, які належать КП «Київавтошляхміст» на праві повного господарського відання.

Отже, визнання або невизнання Третейським судом договору, укладеного між КП «Київавтошляхміст» та ТОВ «Телесистеми України», не є свідченням виконання КП «Київавтошляхміст» Рішення № 4/02-р/к в частині приведення вартості утримання 1 п.м. споруди, де розташовані канали для комунікаційних мереж, до економічно обґрунтованого рівня.

Таким чином, враховуючи сплату штрафу на виконання пункту 3 резолютивної частини рішення КП «Київавтошляхміст» виконало Рішення № 4/02-р/к не в повному обсязі.

Згідно з пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» невиконання рішення, попереднього рішення органів Антимонопольного комітету України або їх виконання не в повному обсязі є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Отже, дії КП «Київавтошляхміст», які полягають у виконанні не в повному обсязі рішення адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України «Про припинення порушення законодавства про захист

економічної конкуренції та накладення штрафу» від 20.03.2014 № 4/02-р/к у справі № 134-02/09.13, є порушенням, передбаченим пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді виконання рішення органів Антимонопольного комітету України не в повному обсязі.

За вказане порушення згідно з абзацом другим частини другої статті 52 цього Закону передбачено відповідальність у вигляді накладення штрафу в розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єктів господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Розмір доходу (виручки) від реалізації товарів (робіт, послуг) КП «Київавтошляхміст» за 2016 рік становить 132 743 708,00 грн.

Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36 – рп «Про припинення Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України» Київське міське територіальне відділення Антимонопольного комітету України припинено шляхом приєднання до Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Так, відповідно до інформації, що міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, **08.02.2017** внесено запис про **припинення** юридичної особи Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України (код ЄДРПОУ 22873444). Правонаступником є Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (код ЄДРПОУ 21602826), адреса: 03035, м. Київ, вул. Митрополита Василя Липківського, 45.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 50 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 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 і доповненнями), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії комунального підприємства по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст» (м. Київ, ідентифікаційний код 03359018), які полягають у виконанні рішення адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.03.2014 № 4/02-р/к не в повному обсязі, порушенням, передбаченим пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді виконання рішення органів Антимонопольного комітету України не в повному обсязі.

2. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу 2 частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на комунальне підприємство по утриманню мостів і шляхів м. Києва «Київавтошляхміст», штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня отримання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова адміністративної колегії

A handwritten signature in black ink, consisting of a large, stylized initial 'O' followed by several vertical strokes.

О. Хмельницький