



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

14 травня 2020 р.

Київ

№ 290-р

Про визнання підтримки суб'єкта господарювання, зазначеної у повідомленні, такою, що не є державною допомогою відповідно до Закону

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання Департаменту моніторингу і контролю державної допомоги від 14.05.2020 № 500-01/200-п та повідомлення про нову індивідуальну державну допомогу Криворізької міської ради щодо фінансування комунального підприємства «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради за реєстраційним номером у базі даних 29159 (вх. № 195-ПДД/1 від 04.03.2020), яке подано за формою, що передбачена додатком 1 до Порядку подання та оформлення повідомлень про нову державну допомогу та внесення змін до умов чинної державної допомоги, затвердженого розпорядженням Комітету від 03.03.2016 № 2-рп, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 04.04.2016 за № 501/28631, зі змінами, затвердженими розпорядженням Антимонопольного комітету України від 13.09.2018 № 18-рп, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 27.11.2018 за № 1337/32789,

ВСТАНОВИВ:

1. ПОРЯДОК ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ДЕРЖАВНУ ПІДТРИМКУ

- (1) Криворізькою міською радою відповідно до пункту 2 розділу 9 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» було подано повідомлення про нову державну допомогу (далі – Повідомлення) за реєстраційним номером у базі даних 29159 (вх. № 195-ПДД/1 від 04.03.2020).
- (2) Повідомлення прийнято до розгляду 18.03.2020.
- (3) Листами від 16.04.2020 № 3/20/1964 (вх. № 5-01/4932 від 16.04.2020) (далі – Лист), від 23.04.2020 № 3/20/2029 (вх. № 5-01/5334 від 27.04.2020) (далі – Лист 2), від 29.04.2020 № 3/20/2093 (вх. № 5-01/5458 від 29.04.2020) (далі – Лист 3), від 12.05.2020 № 3/20/2236 (вх. № 5-01/_____ від __.05.2020) (далі – Лист 4) Департаментом розвитку інфраструктури виконавчого комітету Криворізької міської ради надано додаткову інформацію.

2. ВІДОМОСТІ ТА ІНФОРМАЦІЯ ВІД НАДАВАЧА ДЕРЖАВНОЇ ПІДТРИМКИ

2.1 Надавач державної підтримки

- (4) Криворізька міська рада (далі – Надавач) (50101, Дніпропетровська обл., м. Кривий Ріг, площа Молодіжна, 1, ідентифікаційний код юридичної особи 33874388).

2.2 Отримувач державної підтримки

- (5) Комунальне підприємство «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради (далі – КП «Кривбастеплоенерго», Отримувач, Підприємство) (50008, Дніпропетровська обл., м. Кривий Ріг, вул. Космонавтів, 15, ідентифікаційний код юридичної особи 32097750).
- (6) Відповідно до Статуту КП «Кривбастеплоенерго», затвердженого наказом управління комунальної власності міста виконкому Криворізької міської ради № 337-дм від 02.10.2017 (далі – Статут), Підприємство створено відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», Цивільного та Господарського кодексів України. Власником майна Підприємства є територіальна громада міста Кривого Рогу в особі Криворізької міської ради (Власник).
- (7) КП «Кривбастеплоенерго» створено з метою отримання прибутку в результаті діяльності з виробництва, транспортування, постачання та реалізації теплової енергії, а також надання послуг із централізованого опалення та постачання гарячої води споживачам.

Основними напрямками діяльності Підприємства є, зокрема:

- виконання функцій енергоменеджменту в установах і закладах бюджетної сфери;
 - технічне випробування та дослідження;
 - виконання робіт з енергетичного обстеження об'єктів державної, комунальної та приватної власності, надання консультацій з питань енергозбереження, видача рекомендацій з енергозбереження;
 - визначення, розробка, фінансування, реалізація, впровадження і моніторинг проєктів, підвищення ефективності від постачання та споживання енергоресурсів.
- (8) Підприємство розпоряджається та користується майном, закріпленим за ним Власником, на правах господарського відання з обмеженням правочинності розпорядження щодо окремих видів майна за згодою з Власником або уповноваженим ним органом. Майно Підприємства є власністю територіальної громади міста Кривого Рогу й не може бути реквізоване, конфісковане або вилучене будь-якими шляхами без погодження з Власником.

2.3 Мета (ціль) державної підтримки

- (9) Державна підтримка у формі місцевої гарантії надається з метою реалізації інвестиційного проєкту «Підвищення енергоефективності громадських будівель м. Кривий Ріг» (далі – Проєкт), що дозволить зменшити споживання енергоресурсів у відібраних закладах за рахунок впровадження енергоефективних заходів. Комплексна реновація будівель та реконструкція систем теплопостачання збільшать ефективність використання енергоресурсів у бюджетних закладах, які відібрані до Проєкту, та

призведе до скорочення втрат енергоресурсів унаслідок експлуатації застарілих мереж, опалювальних приладів та енергетичного обладнання.

2.4 Очікуваний результат

(10) Надання державної підтримки КП «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради Криворізької міської ради дозволить:

- здійснити енергозберігальні заходи у 44 бюджетних установах, а саме: у комунальних дошкільних закладах, школах, ліцей, гімназіях й навчально-виховному комплексі та сприятиме вирішенню проблеми значного споживання енергоносіїв;
- покращити умови навчального процесу в закладах освіти міста;
- скоротити викиди парникових газів та поліпшити екологічну ситуацію в місті, продовжити службу будівель, покращити їх зовнішній вигляд;
- підвищити громадську свідомість, пов'язану з енергозбереженням.

2.5 Форми державної підтримки

(11) Субсидія, гарантії, капітальні трансферти підприємствам (установам, організаціям), а саме: для поповнення статутного капіталу на придбання обладнання і предметів довгострокового користування.

2.6 Обсяг державної підтримки

(12) Загальний обсяг – 380 276 018,0 гривень, у тому числі:

у формі субсидії:

1) фінансова підтримка, пов'язана з погашенням кредиту на суму 6 400 000 євро (погашення тіла кредиту, відсотки, одноразова комісія, комісія за резервування) – 315 549 328,00 грн, по роках:

2020 рік – 2 710 960,00 грн;
 2021 рік – 2 568 228,00 грн;
 2022 рік – 9 485 045,00 грн;
 2023 рік – 24 361 529,00 грн;
 2024 рік – 34 675 598,00 грн;
 2025 рік – 33 362 247,00 грн;
 2026 рік – 32 048 896,00 грн;
 2027 рік – 30 735 545,00 грн;
 2028 рік – 29 463 573,00 грн;
 2029 рік – 28 094 450,00 грн;
 2030 рік – 26 795 492,00 грн;
 2031 рік – 25 482 140,00 грн;
 2032 рік – 24 174 187,00 грн;
 2033 рік – 11 591 438,00 грн;

2) фінансова підтримка на інші видатки за кредитним договором (на аудит, процесуального агента, на юридичних радників) на суму 5 806 750,0 грн, за роками:

2020 рік – 1 233 750,00 грн;
 2021 рік – 349 000,00 грн;
 2022 рік – 352 000,00 грн;
 2023 рік – 352 000,00 грн;
 2024 рік – 352 000,00 грн;
 2025 рік – 352 000,00 грн;

2026 рік – 352 000,00 грн;
 2027 рік – 352 000,00 грн;
 2028 рік – 352 000,00 грн;
 2029 рік – 352 000,00 грн;
 2030 рік – 352 000,00 грн;
 2031 рік – 352 000,00 грн;
 2032 рік – 352 000,00 грн;
 2033 рік - 352 000,00 грн;

3). фінансова підтримка для співфінансування інвестиційного проекту, на яке буде витрачено кошти міського бюджету на суму 49 041 940,0 грн, за роками:

2020 рік – 263 200,00 грн;
 2021 рік – 25 553 780,00 грн;
 2022 рік – 23 224 960,00 грн;

зазначене фінансування буде використовуватись на реалізацію заходів Проєкту разом з кредитними коштами та коштами гранту;

4) фінансова підтримка на діяльність групи реалізації Проєкту (оплату праці та нарахування на оплату праці працівників, що входять до групи реалізації проєкту; придбання мережевого обладнання, меблів, канцтоварів, юридичних, консультаційних, банківських послуг, оренду автомобіля, на паливо для автомобіля, видатки на відрядження – 9 700 000,0 грн за роками:

2020 рік – 1 100 000,00 грн;
 2021 рік – 1 300 000,00 грн;
 2022 рік – 1 300 000,00 грн;
 2023 рік – 1 000 000,00 грн;
 2024 рік – 500 000,00 грн;
 2025 рік – 500 000,00 грн;
 2026 рік – 500 000,00 грн;
 2027 рік – 500 000,00 грн;
 2028 рік – 500 000,00 грн;
 2029 рік – 500 000,00 грн;
 2030 рік – 500 000,00 грн;
 2031 рік – 500 000,00 грн;
 2032 рік – 500 000,00 грн;
 2033 рік – 500 000,00 грн.

У формі капітальних трансфертів на поповнення статутного капіталу (закупівлю комплектів комп'ютерної техніки, багатофункціональних пристроїв для діяльності групи реалізації Проєкту) – 178 000,0 грн.

Фінансування діяльності групи реалізації Проєкту та придбання відповідної техніки / обладнання / товарів не включено до загальної кошторисної вартості Проєкту.

При цьому зазначена група має бути створена з метою координування, управління, моніторингу та оцінки всіх аспектів виконання Проєкту, включно із закупівлями товарів, робіт та послуг Проєкту.

(13) Відповідно до проєкту Договору гарантії протягом усього строку його дії, у рішеннях Криворізької міської ради про міський бюджет на відповідний рік передбачатимуться кошти в розмірі 100 % для забезпечення виконання зобов'язань за гарантією, наданою Криворізькою міською радою Європейському банку реконструкції і розвитку.

Строк надання гарантії: на період дії Кредитного договору, укладеного між комунальним підприємством «Кривбастеплоенерго» та Європейським банком реконструкції та розвитку (2020-2033).

Місцева гарантія надається в розмірі всіх зобов'язань позичальника – комунального підприємства «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради за кредитним договором.

Відповідно до пункту 3 рішення Криворізької міської ради від 24.12.2019 № 4310 «Про міський бюджет міста Кривого Рогу на 2020 рік» Підприємство звільнено від плати за гарантію та необхідності надання майнового та іншого забезпечення.

2.7 Підстава для надання державної підтримки

- Рішення Криворізької міської ради від 28.02.2017 № 1408 (п. 1) «Про надання згоди на участь Криворізької міської ради в проектах «Підвищення енергоефективності громадських будівель у м. Кривому Розі» та «Оновлення тролейбусного парку міста Кривого Рогу»;
- рішення Криворізької міської ради від 27.02.2019 № 3509 «Про затвердження інвестиційного проекту «Підвищення енергоефективності громадських будівель у місті Кривому Розі» (далі – Проект), що реалізується в співпраці з Європейським банком реконструкції та розвитку, та визначення комунального підприємства «Кривбастеплоенерго» відповідальним виконавцем проекту;
- рішення Криворізької міської ради від 27.11.2019 № 4308 «Про надання дозволу Комунальному підприємству «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради на укладення кредитного договору між Комунальним підприємством «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради і Європейським банком реконструкції та розвитку, договору гранту між Комунальним підприємством «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради, Криворізькою міською радою і Європейським банком реконструкції та розвитку для виконання (реалізації) інвестиційного проекту «Підвищення енергоефективності громадських будівель у місті Кривому Розі»;
- рішення виконкому Криворізької міської ради від 21.11.2019 № 567 «Про затвердження висновку щодо доцільності залучення кредиту Комунальним підприємством «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради від Європейського банку реконструкції та розвитку для реалізації інвестиційного проекту «Підвищення енергоефективності громадських будівель у місті Кривому Розі» під гарантію Криворізької міської ради»;
- рішення Криворізької міської ради від 24.12.2019 № 4310 «Про міський бюджет міста Кривого Рогу на 2020 рік»;
- кредитний договір між КП «Кривбастеплоенерго» та Європейським банком реконструкції та розвитку від 23.12.2019 № 48949 (далі – Кредитний договір);
- проект рішення Криворізької міської ради «Програма підвищення енергоефективності громадських будівель у м. Кривому Розі, що реалізується в співпраці з Європейським банком реконструкції та розвитку на 2020-2033 роки» (далі – Програма);
- проект рішення Криворізької міської ради «Про надання місцевої гарантії у 2020 році»;

- проект договору про погашення заборгованості позичальника перед територіальною громадою міста за виконання гарантійних зобов'язань з комунальним підприємством «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради;
- проект договору гарантії, відшкодування та підтримки проекту між Криворізькою міською радою та Європейським банком реконструкції та розвитку (далі – Договір гарантії).

2.8 Тривалість державної підтримки

(14) З 29.05.2020 по 31.12.2033.

3. ІНФОРМАЦІЯ ЩОДО ПРОГРАМИ

(15) З метою забезпечення залучення інвестицій для здійснення енергозберігальних заходів у бюджетних закладах за рахунок і в межах досягнутої економії, впровадження енергоефективних заходів, спрямованих на зменшення споживання енергії, витрат на експлуатацію та технічне обслуговування, а також скорочення викидів вуглекислого газу, керуючись Законами України «Про енергозбереження», «Про місцеве самоврядування в Україні», Криворізькою міською радою була розроблена Програма.

Метою Програми є економія енергетичних ресурсів та видатків міського бюджету на оплату комунальних послуг за рахунок досягнутої економії в результаті проведених енергозберігальних заходів у будівлях бюджетних закладів.

(16) Реалізація Програми передбачає визначення КП «Кривбастеплоенерго» основним виконавцем Програми, який залучає кредит від Європейського банку реконструкції та розвитку під гарантію Криворізької міської ради.

Повернення та обслуговування кредиту передбачається за рахунок коштів міського бюджету, які перераховуються КП «Кривбастеплоенерго» для повернення та обслуговування кредиту.

Завданнями Підприємства є складання детального плану реалізації Проекту, проведення тендерів щодо закупівлі послуг із виконання робіт з підвищення енергоефективності громадських будівель.

КП «Кривбастеплоенерго» проводить відбір виконавців робіт на виконання проектно-вишукувальних робіт, капітального ремонту, реконструкції тощо з використанням заходів термомодернізації щодо підвищення енергоефективності громадських будівель, передбачених Програмою, з урахуванням правил і вимог Європейського банку реконструкції та розвитку, та укладає з переможцями відбору договори, що передбачають виконання вищезазначених робіт, узгоджує графік вибірки коштів і графік виконання робіт, організовує і забезпечує контроль за виконанням робіт та ін.

Повернення кредитних коштів планується досягти в тому числі за рахунок економії видатків міського бюджету на оплату енергоносіїв у бюджетних закладах міста, в яких впроваджено енергоефективні заходи, передбачені інвестиційним Проектом.

(17) Фінансування Програми здійснюватиметься за рахунок коштів міського бюджету, залучених кредитних і грантових коштів, інших джерел, не заборонених законодавством.

Департамент розвитку інфраструктури міста виконкому Криворізької міської ради, як головний розпорядник коштів, у межах повноважень здійснює контроль за цільовим використанням бюджетних коштів.

- (18) Моніторинг виконання показників Програми здійснює відділ з питань енергоменеджменту та впровадження енергозберігаючих технологій виконкому міської ради, у тому числі аналізує ефективність Програми з точки зору отримання достатнього рівня економії для повернення кредитних коштів, на підставі аналізу результативних показників, а також іншої інформації, яку він отримує від департаменту освіти і науки виконкому Криворізької міської ради, КП «Кривбастеплоенерго» та інших учасників.

- (19) Згідно з рішенням Криворізької міської ради «Про міський бюджет та Програми підвищення енергоефективності громадських будівель у м. Кривому Розі», що реалізується в співпраці з Європейським банком реконструкції та розвитку на відповідний бюджетний період, КП «Кривбастеплоенерго» виділяються кошти з міського бюджету.

За заявою Підприємства про відкриття рахунків до Управління Державної казначейської служби України (УДКСУ) у м. Кривому Розі відкрито бюджетні рахунки згідно з кодами бюджетної класифікації видатків. На підставі лімітної довідки від головного розпорядника коштів про бюджетні асигнування та кредитування на відповідний бюджетний рік, Підприємство реєструє в УДКСУ річний та помісячний плани використання бюджетних коштів.

Для забезпечення виконання вищезазначених заходів Підприємство укладає договори з постачальниками товарів та надавачами робіт і послуг, які разом з юридичними зобов'язаннями реєструються в УДКСУ.

Фінансування КП «Кривбастеплоенерго» відбувається шляхом перерахування коштів на рахунки підприємств, відкриті в державній казначейській службі.

- (20) Договори з постачальниками укладаються в результаті здійснення Підприємством публічної закупівлі, допорогової закупівлі або закупівлі без використання електронної системи. У договорі обов'язково зазначається предмет закупівлі, якісні показники й вартість закупівлі. Фінансування здійснюється за фактично виконані роботи (послуги), відповідно до договорів, рахунків та актів виконаних робіт (послуг). Фінансування на оплату матеріалів здійснюється на підставі рахунку, видаткової накладної та специфікації.

Після отримання відповідних первинних документів, бухгалтерії Підприємств реєструють фінансові зобов'язання в ДКСУ та для забезпечення фінансування пред'являє головному розпоряднику коштів копії актів виконаних робіт (наданих послуг), видаткових накладних та рахунків. Після чого у визначений термін розпорядник перераховує кошти на бюджетні рахунки Підприємства. З бюджетного рахунку проводиться оплата на підставі платіжних доручень. Для забезпечення доступу до інформації про використання бюджетних коштів Підприємство оприлюднює на єдиному вебпорталі інформацію щодо використання коштів, отриманих із міського бюджету.

- (21) У Листі 4 Надавач повідомив, що відповідно до пункту 3 частини першої статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі», серед іншого, Закон застосовується до замовників, визначених частиною першою статті 2 цього Закону, які здійснюють спрощені закупівлі відповідно до цього Закону та/або укладають договори без використання електронної системи закупівель відповідно до частини другої цієї статті.

Отже, під терміном «закупівлі без використання електронної системи» мається на увазі укладення договорів без використання електронної системи закупівель, якщо вартість товарів, робіт або послуг не перевищує 50,0 тис. грн.

- (22) Інвестиційний Проєкт буде впроваджений у бюджетних закладах освіти міста, які повністю утримуються за рахунок коштів міського бюджету і є неприбутковими відповідно до Закону України «Про освіту» та Бюджетного кодексу України.

За інформацією Надавача, безпосереднім джерелом повернення кредиту передбачаються кошти місцевого бюджету шляхом надання фінансової підтримки Підприємству.

Всі кредитні кошти відповідно до Кредитного договору (ст. 4.01, 4.02 та інші) надаються від ЄБРР 5 траншами: перший транш буде надано підрядникам для розробки проєктно-кошторисної документації, наступні – на розробку проєктно-кошторисної документації та виконання робіт за Проєктом, після перевірки та підтвердження використання попереднього траншу.

Кредитні кошти, отримані від ЄБРР, не можуть бути спрямовані на інші цілі (Кредитний договір ст.ст. 3.01, 4.01, 4.02, 5.01 та інші), тому надання Підприємством відповідних послуг із метою здійснення комерційної діяльності та отримання прибутку виключається.

- (23) Оскільки роботи будуть виконуватися для бюджетної сфери міста з метою економії бюджетних коштів, одночасно із сумою гарантії, кожного року в міському бюджеті буде передбачатися необхідна сума коштів, яка буде виділятися КП «Кривбастеплоенерго» для розрахунків із банком та виконання робіт за інвестиційним проєктом відповідно до Програми.

- (24) Державна підтримка КП «Кривбастеплоенерго» у формі гарантії у сумі 315 549,3 тис. грн буде використовуватись для повернення тіла кредиту, процентів, комісій та інших виплат за кредитним договором з Європейським банком реконструкції та розвитку, а саме:

- 225 280,1 тис. грн – повернення тіла кредиту в сумі 6 400 000 (шість мільйонів чотириста тисяч) євро або в еквіваленті національної валюти;
- 86 598,6 тис. грн – сплата відсотків за користування кредитними коштами;
- 2 105,6 тис. грн – сплата одноразової комісії в розмірі 1,0 % від загальної суми кредиту;
- 1 565,2 тис. грн – сплата комісії за резервування в розмірі 0,5 % на невиплачену суму кредиту.

- (25) Крім того, з міського бюджету будуть виділятися кошти на фінансову підтримку для співфінансування інвестиційного Проєкту відповідно до Програми в сумі 49 041 940,0 грн та інші видатки за кредитним договором (на аудит, процесуального агента, на юридичних радників) у сумі 5 806 750,0 грн.

- (26) За інформацією, зазначеною в Повідомленні, у зв'язку з тим, що на цей час в місті Кривому Розі немає суб'єктів господарювання, які могли б комплексно виконати Проєкт відповідно до вимог ЄБРР, Криворізька міська рада визначила комунальне підприємство «Кривбастеплоенерго» відповідальним виконавцем проєкту.

Під час аналізу ринку обслуговування енергоефективного обладнання в місті Кривому Розі з'ясовано, що наявні компанії пропонують технічне обслуговування без надання гарантії отримання економії енергоресурсів на об'єктах замовників. Проєкт передбачає постійний моніторинг за станом роботи обладнання з метою отримання сталого результату, який дозволить отриману економію в грошовому вигляді спрямовувати на погашення кредиту та інші міські соціальні програми.

(27) Як зазначив Надавач, конкурсний відбір під час вибору Отримувача державної підтримки не проводився у зв'язку з тим, що державна підтримка у формі надання місцевої гарантії може бути надана комунальному підприємству, яке буде впроваджувати в бюджетних закладах енергоефективні заходи.

(28) За інформацією Надавача, КП «Кривбастеплоенерго» є отримувачем коштів загального та спеціального фондів державного (місцевого) бюджету, облік яких ведеться на окремих реєстраційних (спеціальних реєстраційних) рахунках, відкритих в органах Державної казначейської служби України, згідно з програмною класифікацією видатків та кредитування місцевих бюджетів.

Підприємство веде аналітичний облік доходів та витрат, отриманих коштів загального та спеціального фондів державного (місцевого) бюджету, щоб не допустити їх витрачання на інші види господарської діяльності.

Відповідно до умов Кредитного договору КП «Кривбастеплоенерго» повинно застосовувати систему бухгалтерського обліку та контролю витрат, які правдиво відображають фінансовий стан, фінансові показники, інформацію про рух грошових коштів.

Також, відповідно до умов Кредитного договору, Підприємство укладає договір з аудиторською фірмою, яка має відповідну ліцензію і є прийнятною для банку. КП «Кривбастеплоенерго» уповноважує аудиторів підтримувати контакт з ЄБРР з питань обліку і виробничо-господарської діяльності.

Відповідно до Кредитного договору аудиторів означає таку фірму незалежних аудиторів, яку Позичальник (Підприємство) може періодично призначити своїми аудиторами відповідно до статті 5.06 (а) цього договору.

За статтею 5.06 Кредитного договору, Позичальник повинен мати у якості аудиторів фірму незалежних бухгалтерів, прийнятну для Банку (ЄБРР).

Згідно зі статтею 5.08 Кредитного договору, Позичальник має забезпечити, щоб всі товари, роботи та послуги, необхідні для Проєкту та які мають фінансуватись, повністю або частково, за рахунок коштів кредиту, закуповувались відповідно до Принципів та правил закупівлі товарів, робіт і послуг ЄБРР, затверджених Радою директорів ЄБРР від 01.11. 2017, та щоб застосовувалось, зокрема, таке правило: товари, роботи та послуги закуповуються через відкритий тендер.

Крім того, у Листі 4 Надавач повідомив, що у зв'язку з тим, що джерелом фінансування зазначених послуг у Програмі визначено міський бюджет, їх закупівлю КП «Кривбастеплоенерго» буде проводити за процедурою, визначеною Законом України «Про публічні закупівлі».

(29) Відповідно до пункту 2.5 додатка до Сервісної угоди, при досягненні рівня економії енергоефективних проєктів, зазначених у пункті 2.2, розмір цільового фінансування містом операційних видатків Підприємства у році, що слідує за звітним, у частині

витрат з оплати праці та відповідних відрахувань, збільшується на 1,1 коефіцієнт, по відношенню до витрат, здійснених містом у звітному році.

(30) При цьому, за інформацією Надавача, Програмою не передбачено збільшення розміру цільового фінансування з міського бюджету операційних видатків КП «Кривбастеплоенерго» у частині витрат на оплату праці та відповідних відрахувань на коефіцієнт 1,1 при досягненні рівня економії енергоефективних проєктів.

(31) Надавач зазначив, що КП «Кривбастеплоенерго» згідно із Законом України «Про публічні закупівлі» здійснює закупівлі товарів, робіт та послуг для потреб з виробництва та постачання теплової енергії за допомогою системи «ProZorro» та авторизованого майданчика e-tender. Вся інформація щодо закупівель оприлюднена в системі та має відкритий доступ до центральної бази даних про електронні тендерні торги.

(32) Разом із тим у Листі 4 Департамент розвитку інфраструктури виконавчого комітету Криворізької міської ради надавав наступні уточнення.

Закупівлі товарів, робіт, послуг, передбачені Програмою, будуть проводитись за процедурами, визначеними Законом України «Про публічні закупівлі», Принципами та правилами закупівлі товарів, робіт і послуг ЄБРР, затвердженими Радою директорів ЄБРР від 01.11. 2017 (далі – Принципи та правила).

У зв'язку із тим, що джерелом фінансування заходів «поповнення статутного капіталу на придбання обладнання і предметів довгострокового користування» та «інші заходи, пов'язані з економічною діяльністю Підприємства» в Програмі визначено міський бюджет, закупівлю товарів (обладнання, предметів, матеріалів, інвентарю) та послуг (юридичних, консультаційних, банківських послуг, оренду автомобіля) для організації роботи групи реалізації проєкту в рамках цих заходів КП «Кривбастеплоенерго» буде проводити за процедурою, визначеною Законом України «Про публічні закупівлі».

Водночас, у зв'язку із тим, що джерелом фінансування заходів із підвищення енергоефективності громадських будівель є кредитні та грантові кошти, надані відповідно до міжнародного договору України з ЄБРР, згідно зі статтею 6 Закону України «Про публічні закупівлі» та пункту 5.08 Кредитного договору закупівля робіт з підвищення енергоефективності КП «Кривбастеплоенерго» буде проводити за процедурою, визначеною Принципами та правилами. Проведення закупівлі товарів та послуг у рамках реалізації зазначених заходів не передбачено.

Згідно з Принципами та правилами процедура закупівлі буде відбуватися в такому порядку:

- 1) розробка Плану закупівель, який узгоджується з ЄБРР до початку процесу закупівель та включає інформацію про: найменування робіт, терміни їх виконання, необхідні стандарти, обсяг фінансування;
- 2) публікація запрошення до участі в конкурсі, яке містить: інформацію про обсяги та цілі фінансування ЄБРР, загальний План закупівель, правила і процедури, які будуть застосовуватися, найменування робіт, що підлягають закупівлі, очікувані терміни виконання робіт, найменування та адресу замовника робіт. Оголошення про початок закупівлі розміщується на сайті ЄБРР у рубриці «Повідомлення про закупівлі» (<http://www.ebrd.com/pages/workingwithus/procurement/project.shtml>), на офіційному вебпорталі уповноваженого органу України з питань закупівель у рубриці «Новини», на

офіційному сайті міської ради, у спеціалізованих друкованих офіційних виданнях.

- 3) проведення процедури закупівель. З урахуванням особливостей реалізації проєкту, передбачено проведення багатоетапного відкритого конкурсу. Для цього виду конкурсу розробляється конкурсна документація, в якій зазначаються: права та обов'язки замовника й підрядників; умови прийняття конкурсної заявки до розгляду; визначення справедливих та недискримінаційних критеріїв відбору переможця; інструкція для учасників; гарантія участі в конкурсі; кваліфікаційні критерії та критерії оцінки; умови договору; гарантії належного виконання договору. Конкурсні пропозиції приймаються протягом не менше 40 днів із моменту оголошення конкурсу, після чого проводиться процедура оцінки за встановленими критеріями;
- 4) укладення договору з переможцем конкурсу після узгодження ЄБРР його результатів.

(33) У Листі 4 Надавач повідомив, що Програмою не передбачено здійснення оплати КП «Кривбастеплоенерго» за виконання функцій замовника робіт, що стосуються реалізації Проєкту.

4. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

4.1. Ознаки державної допомоги

(34) Відповідно до пункту 1 частини першої статті 1 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» (далі – Закон) державна допомога суб'єктам господарювання (далі – державна допомога) – підтримка у будь-якій формі суб'єктів господарювання за рахунок ресурсів держави чи місцевих ресурсів, що спотворює або загрожує спотворенням економічної конкуренції, створюючи переваги для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності.

(35) Отже, державна підтримка є державною допомогою, якщо одночасно виконуються такі умови:

- підтримка надається суб'єкту господарювання;
- державна підтримка здійснюється за рахунок ресурсів держави чи місцевих ресурсів;
- підтримка створює переваги для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності;
- підтримка спотворює або загрожує спотворенням економічної конкуренції.

(36) Відповідно до частини другої статті 1 Закону, терміни «суб'єкт господарювання», «товар», «економічна конкуренція (конкуренція)» вживаються у Законі у значенні, наведеному в Законі України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Умови надання місцевих гарантій

(37) Умови надання місцевої гарантії визначені статтею 17 Бюджетного кодексу України.

(38) Місцеві гарантії надаються для забезпечення повного або часткового виконання боргових зобов'язань суб'єктів господарювання – резидентів України, що належать до комунального сектору економіки, розташовані на відповідній території та здійснюють на цій території реалізацію інвестиційних проєктів, метою яких є розвиток

комунальної інфраструктури або впровадження ресурсозберігаючих технологій на умовах платності, строковості, а також забезпечення виконання зобов'язань у спосіб, передбачений законом.

- (39) Правочин щодо надання місцевої гарантії оформляється в письмовій формі та має визначати: предмет гарантії; повні найменування та місцезнаходження суб'єкта господарювання і кредитора (у разі гарантування виконання зобов'язань за кредитним договором); обсяг кредиту (позики); обсяг гарантійних зобов'язань та порядок їх виконання; умови настання гарантійного випадку; строк дії гарантії.
- (40) Обсяг та умови надання місцевих гарантій погоджуються з Міністерством фінансів України шляхом надсилання міською радою письмового повідомлення.
- (41) Обов'язковою умовою надання місцевої гарантії є укладення договору між відповідним місцевим фінансовим органом та суб'єктом господарювання про погашення заборгованості суб'єкта господарювання перед територіальною громадою міста за виконання гарантійних зобов'язань.
- (42) Істотними умовами такого договору мають бути зобов'язання суб'єкта господарювання:
- внести плату за надання місцевої гарантії;
 - надати майнове або інше забезпечення виконання зобов'язань за гарантією;
 - відшкодувати витрати місцевого бюджету, пов'язані з виконанням гарантійних зобов'язань;
 - сплатити пеню за прострочення відшкодування зазначених витрат. Пеня нараховується за кожний день прострочення сплати заборгованості в національній валюті з розрахунку 120 відсотків річних облікової ставки Національного банку України за офіційним курсом гривні до іноземної валюти, встановленим Національним банком України на день нарахування пені;
 - надати гаранту права на договірне списання банком коштів із рахунків суб'єкта господарювання на користь гаранта.
- (43) Суб'єкти господарювання, щодо яких приймається рішення про надання місцевих гарантій, зобов'язані надати майнове або інше забезпечення виконання зобов'язань та сплачувати до відповідного місцевого бюджету плату за їх надання в розмірі, встановленому міською радою.
- (44) У разі виконання гарантійних зобов'язань перед кредиторами шляхом здійснення платежів за рахунок коштів міського бюджету у суб'єктів господарювання, зобов'язання яких гарантовані, з моменту такого виконання виникає прострочена заборгованість перед міським бюджетом за кредитами, залученими під місцеві гарантії, в обсязі фактичних витрат міського бюджету, а до міської ради переходять права кредитора та право вимагати від таких суб'єктів господарювання погашення заборгованості в установленому законом порядку.
- (45) Позовна давність на вимоги щодо погашення такої заборгованості суб'єкта господарювання перед територіальною громадою міста не поширюється.
- (46) Протягом строку дії договору про місцеву гарантію міська рада передбачає у відповідному рішенні про місцевий бюджет кошти на виконання гарантійних зобов'язань з платежів, термін сплати яких настає у відповідному бюджетному періоді.

- (47) Механізм надання місцевих гарантій затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 14.05.2012 № 541 «Про затвердження Порядку надання місцевих гарантій» (зі змінами).
- (48) Статтею 264 Угоди про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони, встановлено, що застосування статей 262, 263(3) або 263(4) цієї Угоди з використанням як джерела тлумачення критеріїв, що впливають із застосування статей 106, 107 та 93 Договору про функціонування Європейського Союзу, зокрема відповідну судову практику Суду Європейського Союзу, а також відповідне вторинне законодавство, рамкові положення, керівні принципи та інші чинні адміністративні акти Європейського Союзу.
- (49) Повідомленням Комісії 2008/С 155/02 ЄС про застосування статей 87 та 88 Договору ЄС до державної допомоги у вигляді гарантій (далі – Повідомлення ЄК щодо гарантій) встановлені основні принципи та підходи щодо оцінки державної допомоги у формі гарантій.
- (50) Відповідно до пункту 2.1 Повідомлення ЄК щодо гарантій передбачено, що у статті 87 (1) Договору зазначено, що будь-яка допомога, надана державою-членом або за рахунок державних ресурсів у будь-якій формі, яка спотворює або загрожує спотворенням конкуренції, надаючи перевагу певним підприємствам або виробництву певних товарів, що впливає на торгівлю між державами-членами, несумісна із загальним ринком.
- Гарантії, що надаються безпосередньо державою, а саме центральними, регіональними чи місцевими органами влади, а також гарантії, надані за рахунок державних ресурсів іншими органами, що контролюються державою, такими як підприємства, та підлягають належності державним органам, можуть становити державну допомогу.
- Перевага державної гарантії полягає в тому, що ризик, пов'язаний з гарантією, несе держава. Такий ризик з боку держави, як правило, повинен бути відшкодований відповідною премією. Якщо держава відмовилася від всієї або часткової такої премії, це може бути вигодою для підприємства, а також витратою ресурсів держави. Отже, навіть якщо виявиться, що держава ніколи не здійснює жодних платежів під гарантію, все ж може бути державна допомога відповідно до статті 87 (1) Договору. Допомога надається в момент надання гарантії, а не тоді, коли гарантія використовується, а також коли виплати здійснюються на умовах гарантії.
- (51) Відповідно до пункту 2.2 Повідомлення ЄК щодо гарантій зазвичай бенефіціар допомоги є позичальником. Як зазначено в пункті 2.1, ризикованість, як правило, повинна бути відшкодована відповідною премією. Коли позичальнику не потрібно платити премію або сплачує низьку премію, він отримує перевагу. Порівняно із ситуацією без гарантій, державна гарантія дає змогу позичальнику отримати кращі фінансові умови позики, ніж ті, які зазвичай є на фінансових ринках. Як правило, за умови надання державної гарантії позичальник може отримати менші ставки та/або запропонувати меншу безпеку. У деяких випадках позичальник без державної гарантії не знайде фінансової установи, готової позичати на будь-яких умовах. Отже, державні гарантії можуть сприяти створенню нового бізнесу та дозволяти певним підприємствам збирати гроші для здійснення нової діяльності.
- (52) Повідомленням ЄК щодо гарантій встановлені певні критерії, що дозволяють визначати відсутність державної допомоги у випадках надання державних гарантій.

Зокрема, вважається, що програми державної допомоги з надання гарантій не містять державної допомоги, якщо дотримуються такі «ринкові» умови:

- позичальник не перебуває у скрутному фінансовому становищі;
- обсяг гарантії можна визначити належним чином при її наданні. Це означає, що гарантія повинна прив'язуватись до конкретної фінансової операції з фіксованою максимальною сумою та бути обмеженою в часі. Оскільки така операція та її сума зазначаються в угоді, для гарантії не передбачено часових обмежень;
- сума гарантії покриває не більше 80 % непогашеної суми кредиту чи іншого фінансового зобов'язання;
- сплата ринкової ціни за надану гарантію.

4.3. Законодавство у сфері енергоефективності будівель та енергозбереження

(53) Відповідно до статті 3 Закону України «Про енергетичну ефективність будівель» державна політика у сфері забезпечення енергетичної ефективності будівель базується на таких засадах:

- забезпечення належного рівня енергетичної ефективності будівель відповідно до технічних регламентів, національних стандартів, норм і правил;
- стимулювання зменшення споживання енергії у будівлях;
- забезпечення скорочення викидів парникових газів у атмосферу;
- створення умов для залучення інвестицій з метою здійснення заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель;
- забезпечення термомодернізації будівель, стимулювання використання відновлюваних джерел енергії;
- розроблення та реалізація національного плану щодо збільшення кількості будівель з близьким до нульового рівнем споживання енергії.

(54) Статтею 16 Закону України «Про енергетичну ефективність будівель» фінансування заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель здійснюється за рахунок власника (співвласників) будівель, коштів державного і місцевих бюджетів, інших не заборонених законом джерел, а також на засадах державно-приватного партнерства або енергосервісу.

Державна підтримка заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель може здійснюватися шляхом:

- бюджетних інвестиційних асигнувань;
- здешевлення кредитів на здійснення заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель (відшкодування відсотків за кредитами та/або частини суми кредиту);
- відшкодування частини вартості заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель;
- пільгового кредитування;
- надання державних та місцевих гарантій за кредитами;
- провадження стимулюючого тарифо- та ціноутворення на комунальні послуги та енергію;
- здійснення державно-приватного партнерства;
- запровадження механізмів стимулювання одержувачів соціальної допомоги, субсидій на оплату житлово-комунальних послуг до здійснення заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель;

- інших форм фінансування, передбачених законодавством.

Для надання державної підтримки заходів із забезпечення (підвищення рівня) енергетичної ефективності будівель можуть утворюватися фінансові установи, що діють відповідно до законодавства.

- (55) Відповідно до статті 6 Закону України «Про енергозбереження» для проведення ефективної цілеспрямованої діяльності держави щодо організації та координації дій у сфері енергозбереження розробляються та приймаються державні цільові, регіональні, місцеві та інші програми.
- (56) Статтею 12 Закону України «Про енергозбереження» джерелами фінансування заходів щодо ефективного використання паливно-енергетичних ресурсів є Державний фонд енергозбереження, власні та позикові кошти підприємств, установ і організацій, Державний бюджет України, місцеві бюджети, а також інші джерела.

5. ВИЗНАЧЕННЯ НАЛЕЖНОСТІ ЗАХОДУ ПІДТРИМКИ ДО ДЕРЖАВНОЇ ДОПОМОГИ

5.1. Надання підтримки суб'єкту господарювання

- (57) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання – 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.
- (58) Частиною першою статті 3 Господарського кодексу України визначено, що під господарською діяльністю у цьому Кодексі розуміється діяльність суб'єктів господарювання у сфері суспільного виробництва, спрямована на виготовлення та реалізацію продукції, виконання робіт чи надання послуг вартісного характеру, що мають цінову визначеність
- (59) Відповідно до Статуту, КП «Кривбастеплоенерго» створено з метою отримання прибутку в результаті діяльності з виробництва, транспортування, постачання та реалізації теплової енергії, а також надання послуг із централізованого опалення та постачання гарячої води споживачам. Основними напрямками діяльності Підприємства є, зокрема, виконання функцій енергоменеджменту в установах і закладах бюджетної сфери; визначення, розробка, фінансування, реалізація, впровадження і моніторинг проєктів, підвищення ефективності від постачання та споживання енергоресурсів.
- (60) Враховуючи викладене, КП «Кривбастеплоенерго» є **суб'єктом господарювання** в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (61) Крім того, відповідно до пунктів 28-29 Повідомлення Європейської комісії щодо поняття державної допомоги згідно зі статтею 107(1) ДФЄС надання загальної освіти в рамках національної освітньої системи за рахунок коштів і під наглядом держави може вважатися неекономічною діяльністю.

Суд справедливості постановив, що держава: «шляхом створення та забезпечення функціонування такої системи загальної освіти, яка фінансується повністю або

переважно за рахунок державних коштів, а не коштів учнів або їхніх батьків, не має наміру здійснювати діяльність заради отримання прибутку, а виконує своє завдання перед населенням у соціальній, культурній та освітній сферах».

На неекономічний характер загальної освіти у принципі не впливає той факт, що учні або їхні батьки іноді мусять сплачувати кошти на навчання або вступ, які витрачаються на покриття операційних витрат системи. Такі фінансові внески, як правило, покривають лише частку реальних витрат, пов'язаних із наданням послуги, а тому не вважаються платою за надання послуги.

Отже, вони не впливають на неекономічний характер загальної освіти, яка фінансується переважно за рахунок коштів держави. Указані принципи поширюються на такі послуги у сфері загальної освіти, як професійно-технічне навчання, приватні та державні початкові школи та дитсадки, допоміжна педагогічна діяльність в університетах і освітні послуги в університетах.

- (62) Інвестиційний Проєкт буде впроваджений у бюджетних закладах освіти міста, які повністю утримуються за рахунок коштів міського бюджету і є неприбутковими відповідно до Закону України «Про освіту» та Бюджетного кодексу України, які і є кінцевими отримувачами поліпшень умов навчання та перебування в шкільних класах внаслідок реалізації Проєкту.

5.2. Надання підтримки за рахунок ресурсів держави

- (63) Пунктом 16 частини першої статті 1 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» встановлено, що ресурси держави – рухоме і нерухоме майно, кошти державного бюджету, інші кошти, що є об'єктом права державної власності, земля та інші природні ресурси, що є об'єктами права власності Українського народу, бюджети фондів загальнообов'язкового державного соціального страхування, щодо яких здійснюється державний нагляд або якими управляють чи розпоряджаються органи влади.

- (64) Відповідно до статті 4 Закону, гарантія є однією з форм державної допомоги.

- (65) Крім того, відповідно до Повідомлення, фінансування Підприємства також буде відбуватись у формах субсидій та поповнення статутного капіталу.
Джерелами фінансування індивідуальної державної допомоги є бюджет міста Кривого Рогу.

- (66) Отже, надання державної підтримки у формі гарантій для забезпечення виконання Підприємством зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, а також надання субсидій та фінансування у формі поповнення статутного капіталу є **ресурсом держави** у розумінні Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

5.3. Створення переваг для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності

- (67) Відповідно до статті 264 Угоди про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони (далі – Угода), сторони домовились, що вони застосовуватимуть статті 262, 263 (3) або 263 (4) Угоди з використанням як джерела тлумачення критеріїв, що впливають із застосування статей 106, 107 та 93 Договору про функціонування Європейського Союзу (далі – ДФЄС), зокрема відповідну судову практику Суду Європейського Союзу, а також відповідне вторинне законодавство,

рамкові положення, керівні принципи та інші чинні адміністративні акти Європейського Союзу.

(68) Згідно з пунктом 66 Повідомлення Європейської комісії щодо поняття державної допомоги згідно зі статтею 107 (1) ДФЄС перевагою вважається будь-яка економічна вигода, яка була б недоступною для суб'єкта господарювання за звичайних ринкових умов, тобто за відсутності втручання держави. При цьому будь-яка компенсація витрат, пов'язаних із виконанням нормативних обов'язків, передбачає надання переваги відповідному суб'єкту господарювання (пункт 69 зазначеного Повідомлення).

(69) Відповідно до пункту 97 Повідомлення Європейської комісії щодо поняття державної допомоги згідно зі статтею 107 (1) ДФЄС, якщо операція проводилася із застосуванням процедури торгів або на рівних умовах, це є прямим і конкретним доказом її відповідності ринковим умовам.

(70) При цьому процедура торгів має бути конкурентною, щоб усі зацікавлені учасники, які відповідають умовам, могли взяти участь у процесі, прозорою, щоб усі зацікавлені учасники мали право на отримання належної інформації на кожному етапі процедури торгів, недискримінаційною.

(71) Оскільки отримувача не було обрано за конкурентною процедурою, не можна стверджувати, що надана Отримувачу економічна вигода у вигляді гарантії для забезпечення виконання Підприємством зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, також надання субсидій та фінансування у формі капітальних трансфертів на поповнення статутного капіталу була б доступною для нього на звичайних ринкових умовах.

(72) Разом із тим Надавачем не доведено, що гарантія буде надана на ринкових умовах.

Так, відповідно до Повідомлення ЄК щодо гарантій, коли позичальнику не потрібно платити премію або сплачує низьку премію, він отримує перевагу. Також без державної гарантії не знайде фінансової установи, готова позичати на аналогічних умовах. Отже, державні гарантії можуть сприяти створенню нового бізнесу та дозволяти певним підприємствам збирати гроші для здійснення нової діяльності.

Надавачем повідомлено, що відповідно до рішення Криворізької міської ради від 24.12.2019 «Про міський бюджет міста Кривого Рогу на 2020 рік» Підприємство звільняється від плати за надання місцевої гарантії та необхідності надання майнового та іншого забезпечення виконання зобов'язань на весь період дії укладеного Договору гарантії.

Крім того, гарантія КП «Кривбастеплоенерго» покриватиме 100 % зобов'язань Підприємства за кредитним договором.

(73) Отже, надання Криворізькою міською радою місцевої гарантії за кредитними зобов'язаннями для КП «Кривбастеплоенерго» створює переваги Підприємству, оскільки умови її надання є не ринковими.

(74) Разом із цим, відповідно до Програми КП «Кривбастеплоенерго» проводить відбір виконавців робіт на виконання проєктно-вишукувальних робіт, капітального ремонту, реконструкції тощо з використанням заходів термомодернізації щодо підвищення енергоефективності громадських будівель, передбачених Програмою, з урахуванням правил і вимог Європейського банку реконструкції та розвитку та укладає з

переможцями відбору договори, що передбачають виконання вищезазначених робіт, узгоджує графік вибірки коштів і графік виконання робіт, організовує і забезпечує контроль за виконанням робіт та інше.

Фінансування здійснюється за фактично виконані роботи (послуги), відповідно до договорів, рахунків та актів виконаних робіт (послуг). Фінансування на оплату матеріалів здійснюється на підставі рахунку, видаткової накладної та специфікації.

- (75) У Листі Надавач зазначив, що пунктом 5.08 Кредитного договору передбачається можливість виконання Підприємством тільки функцій замовника робіт. За інформацією Надавача, Програмою не передбачено здійснення оплати КП «Кривбастеплоенерго» КМР за виконання функцій замовника робіт, що стосуються реалізації Проєкту.

Також, відповідно до умов Кредитного договору, кредитні кошти можуть бути використані Підприємством виключно для оплати за виконані в рамках реалізації Проєкту роботи підрядними організаціями, визначеними за результатами тендерних торгів, проведених згідно з принципами та правил ЄБРР.

- (76) Отже, Надавачем надано обґрунтування того, що державна підтримка КП «Кривбастеплоенерго», що надається для реалізації заходів Проєкту, який реалізується у співпраці з ЄБРР, шляхом надання Підприємству кредиту під місцеву гарантію, що будуть здійснені підрядними організаціями, які визначаються за результатами тендерних торгів, проведених згідно з принципами та правилами ЄБРР, визначена на мінімально можливому рівні, тобто за звичайних ринкових умов, з огляду на те, що буде проведено процедуру торгів, яка є конкурентною (усі зацікавлені учасники, що відповідають умовам, могли взяти участь у процесі), прозорою (усі зацікавлені учасники мали право на отримання належної інформації на кожному етапі процедури торгів), недискримінаційною, що, у свою чергу, **виключає створення переваг** для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності.

- (77) Крім того, відповідно до переліку заходів Програми підвищення енергоефективності громадський будівель у м. Кривому Розі, що реалізується в співпраці з Європейським банком реконструкції та розвитку на 2020-2033 роки, Підприємству планується надати фінансування у формах капітальних трансфертів, а саме: на поповнення статутного капіталу для придбання обладнання і предметів довгострокового користування та субсидій.

- (78) Зазначене фінансування передбачається з метою організації роботи групи реалізації проєкту в КП «Кривбастеплоенерго», діяльність та створення якої передбачено умовами Кредитного договору, отже, зазначені видатки безпосередньо пов'язані з реалізацією інвестиційного проєкту «Підвищення енергоефективності громадських будівель у м. Кривому Розі».

Закупівля товарів (обладнання, предметів, матеріалів, інвентарю) та послуг (юридичних, консультаційних, банківських, оренда автомобіля) для організації роботи групи реалізації проєкту в рамках цих заходів КП «Кривбастеплоенерго» буде проводити за процедурою, визначеною Законом України «Про публічні закупівлі» шляхом використання електронної системи «ProZorro».

- (79) Отже, Надавачем надано обґрунтування того, що державна підтримка у формах субсидій та поповнення статутного капіталу на реалізацію заходів Проєкту, а саме на роботу групи з реалізації Проєкту, визначена на мінімально можливому рівні, тобто за

звичайних ринкових умов, з огляду на те, що буде проведено процедуру торгів, яка є конкурентною (усі зацікавлені учасники, які відповідають умовам, могли взяти участь у процесі), прозорою (усі зацікавлені учасники мали право на отримання належної інформації на кожному етапі процедури торгів), недискримінаційною, що, у свою чергу, виключає створення переваг для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності.

- (80) При цьому кінцевими отримувачами поліпшень умов навчання та перебування в шкільних класах внаслідок реалізації Проєкту є бюджетні заклади освіти міста, які повністю утримуються за рахунок коштів міського бюджету і є неприбутковими, відповідно до Закону України «Про освіту» та Бюджетного кодексу України та їх діяльність є неекономічною. Отже, державна підтримка на реалізацію Проєкту виключає створення переваг для бюджетних закладів освіти міста.

5.4. Спотворення або загроза спотворення економічної конкуренції

- (81) Відповідно до пункту 187 Повідомлення Комісії щодо поняття державної допомоги згідно зі статтею 107(1) ДФЕС, заходи з підтримки, які надає держава, вважаються такими, що спотворюють конкуренцію або становлять загрозу для неї, коли вони покращують конкурентну позицію їх отримувача порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які є його конкурентами. На практиці вважається, що спотворення конкуренції у значенні, передбаченому статтею 107(1) Договору, існує тоді, коли держава надає фінансові переваги суб'єкту господарювання в лібералізованому секторі, де існує або може існувати конкуренція.

- (82) За інформацією, зазначеною в Повідомленні, у зв'язку з тим, що на цей час у місті Кривому Розі немає суб'єктів господарювання, які б могли комплексно виконати Проєкт відповідно до вимог ЄБРР, Криворізька міська рада визначила комунальне підприємство «Кривбастеплоенерго» відповідальним виконавцем проєкту.

Під час аналізу ринку обслуговування енергоефективного обладнання в місті Кривому Розі Надавачем з'ясовано, що наявні компанії пропонують технічне обслуговування без надання гарантії отримання економії енергоресурсів на об'єктах замовників. Проєктом передбачається постійний моніторинг за станом роботи обладнання з метою отримання сталого результату, який дозволить отриману економію в грошовій формі спрямувати на погашення кредиту та інші міські соціальні програми.

- (83) Як зазначив Надавач, конкурсний відбір під час вибору Отримувача державної підтримки не проводився у зв'язку з тим, що державна допомога у формі надання місцевої гарантії може бути надана комунальному підприємству, яке буде впроваджувати в бюджетних закладах енергоефективні заходи.

- (84) Враховуючи, що фінансування Підприємства здійснюється відповідно до договорів, які укладені з підрядними організаціями, що обираються через тендерну процедуру, проведену згідно принципами та правилами ЄБРР, а також за результатами закупівлі товарів (обладнання, предметів, матеріалів, інвентарю) та послуг (юридичних, консультаційних, банківських, оренда автомобіля) для організації роботи групи реалізації Проєкту, які здійснюються відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» шляхом використання електронної системи «ProZorro», що виключає отримання КП «Кривбастеплоенерго» економічної вигоди та наявність фінансових переваг, така підтримка Підприємству не загрожує спотворенням економічної конкуренції.

(85) Крім того, враховуючи, що державна підтримка на реалізацію Проєкту виключає створення переваг та економічних вигод для бюджетних закладів освіти міста, оскільки бюджетні заклади освіти міста повністю утримуються за рахунок коштів міського бюджету і є неприбутковими, відповідно до Закону України «Про освіту» та Бюджетного кодексу України, та їх діяльність є неекономічною, така підтримка **не загрожує спотворенням економічної конкуренції**.

(86) Як наслідок, фінансування КП «Кривбастеплоенерго» у формі гарантій для забезпечення виконання Підприємством зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, а також надання субсидій та фінансування у формі капітальних трансфертів для поповнення статутного капіталу, для реалізації заходів, передбачених Програмою, **не спотворює і не може спотворювати економічну конкуренцію**.

5.5. Віднесення повідомленої фінансової підтримки до державної допомоги

(87) Враховуючи наведене, фінансування, яке буде надано Криворізькою міською радою КП «Кривбастеплоенерго» у формах гарантій для забезпечення виконання Підприємством зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, субсидій та капітальних трансфертів на поповнення статутного капіталу на період з 29.05.2020 по 31.12.2033 загальним обсягом 380 276 018,0 грн, **не є державною допомогою** відповідно до Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

6. ВИСНОВКИ ЗА РЕЗУЛЬТАТАМИ РОЗГЛЯДУ ПОВІДОМЛЕННЯ

(88) З метою забезпечення залучення інвестицій для здійснення енергозберігальних заходів у бюджетних закладах за рахунок і в межах досягнутої економії, впровадження енергоефективних заходів, спрямованих на зменшення споживання енергії, витрат на експлуатацію та технічне обслуговування, а також скорочення викидів вуглекислого газу, керуючись Законами України «Про енергозбереження», «Про місцеве самоврядування в Україні», Криворізькою міською радою була розроблена Програма.

(89) Реалізація Програми передбачає визначення комунального підприємства «Кривбастеплоенерго» основним виконавцем Програми, який залучає кредит від Європейського банку реконструкції та розвитку під гарантію Криворізької міської ради.

Повернення та обслуговування кредиту передбачається за рахунок коштів міського бюджету, які перераховуються КП «Кривбастеплоенерго» для повернення та обслуговування кредиту.

(90) КП «Кривбастеплоенерго» проводить відбір виконавців робіт для виконання проєктно-вишукувальних робіт, капітального ремонту, реконструкції тощо з використанням заходів термомодернізації щодо підвищення енергоефективності громадських будівель, передбачених Програмою, з урахуванням правил і вимог Європейського банку реконструкції та розвитку й укладає з переможцями відбору договори, що передбачають виконання вищезазначених робіт.

(91) Конкурсний відбір під час вибору Отримувача державної підтримки не проводився у зв'язку з тим, що державна підтримка у формі надання місцевої гарантії може бути надана комунальному підприємству, яке буде впроваджувати в бюджетних закладах енергоефективні заходи.

(92) Крім того, інвестиційний Проєкт буде впроваджений в бюджетних закладах освіти міста, які повністю утримуються за рахунок коштів міського бюджету і є

неприбутковими відповідно до Закону України «Про освіту» та Бюджетного кодексу України, які і є кінцевими отримувачами поліпшень.

(93) Враховуючи, що фінансування Підприємства здійснюється відповідно до договорів, які укладені з підрядними організаціями, що обираються через тендерну процедуру, проведену згідно з принципами та правилами ЄБРР, а також за результатами закупівлі товарів (обладнання, предметів, матеріалів, інвентарю) та послуг (юридичних, консультаційних, банківських, оренда автомобіля) для організації роботи групи реалізації Проєкту, які здійснюються відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» шляхом використання електронної системи «ProZorro» що виключає отримання КП «Кривбастеплоенерго» економічної вигоди та наявність фінансових переваг, така підтримка Підприємству **не загрожує спотворенням економічної конкуренції.**

(94) Як наслідок, фінансування, яке буде надано Криворізькою міською радою КП «Кривбастеплоенерго» у формах гарантій для забезпечення виконання Підприємством зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, субсидій та капітальних трансфертів для поповнення статутного капіталу на період з 29.05.2020 по 31.12.2033 загальним обсягом 380 276 018,0 грн, **не є державною допомогою** відповідно до Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

(95) Зазначена оцінка була здійснена з урахуванням того, що відповідно до Бюджетного кодексу України місцеві гарантії можуть надаватися за рішенням відповідної міської ради для забезпечення повного або часткового виконання боргових зобов'язань суб'єктів господарювання – резидентів України, що належать до комунального сектору економіки, розташовані на відповідній території та здійснюють на цій території реалізацію інвестиційних проєктів, метою яких є розвиток комунальної інфраструктури або впровадження ресурсозберігальних технологій, а також основним завданням Підприємства є, зокрема, виконання функцій енергоменеджменту в установах і закладах бюджетної сфери; визначення, розробка, фінансування, реалізація, впровадження і моніторинг проєктів, підвищення ефективності від постачання та споживання енергоресурсів.

(96) Наведені в цьому рішенні обґрунтування та висновки застосовуються виключно для цілей застосування положень Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» та не охоплюють правовідносин, що регулюються Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(97) Разом із тим слід зазначити, що:

- кредитні кошти, які надаються Підприємству під місцеву гарантію, а також фінансування у формах субсидій та поповнення статутного капіталу повинні спрямовуватися виключно на реалізацію Проєкту;
- використання коштів державної підтримки КП «Кривбастеплоенерго» для покриття витрат Підприємства під час надання платних послуг може містити ознаки державної допомоги;
- працівники, які задіяні в платній діяльності Підприємства та в процесі реалізації заходів Проєкту, мають знаходитись в окремих підрозділах штатного розкладу Підприємства та отримувати заробітну плату з різних джерел фінансування; як у комерційній, так і в процесі реалізації заходів Проєкту задіяні одні й ті ж самі працівники, має бути забезпечено ведення обліку робочого часу, протягом якого кожен з таких працівників був задіяний у платній діяльності Підприємства та в процесі реалізації заходів Проєкту, зазначені працівники мають отримувати заробітну плату з різних джерел

фінансування пропорційно часу, протягом якого вони були задіяні в різних видах діяльності Підприємства;

- надавач державної підтримки має забезпечити контроль, за тим щоб товари, роботи та послуги, закуплені за рахунок ресурсів держави, не використовувалися для платної діяльності Підприємства;
- Підприємство має забезпечити розподіл рахунків для обліку діяльності, що стосується реалізації Проєкту та комерційної діяльності, що передбачені Статутом.

(98) Відповідно до частини десятої статті 11 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» Антимонопольний комітет України може відкликати прийняте ним рішення, якщо воно прийнято на підставі недостовірної інформації, що призвело до прийняття необґрунтованого рішення, та прийняти нове рішення у порядку, встановленому цією статтею.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 8 і 10 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» та пунктом 14 розділу IV Порядку подання та оформлення повідомлень про нову державну допомогу та про внесення змін до умов чинної державної допомоги, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 04 березня 2017 року № 2-рп, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 04 квітня 2016 року за № 501/28631(із змінами, внесеними розпорядженням Антимонопольного комітету України від 13 вересня 2018 року № 18-рп, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 27 листопада 2018 року за № 1337/32789), на підставі інформації, наданої Криворізькою міською радою та Департаментом розвитку інфраструктури виконавчого комітету Криворізької міської ради, Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Визнати, що підтримка (фінансування), яку буде надано Криворізькою міською радою комунальному підприємству «Кривбастеплоенерго» Криворізької міської ради у формах гарантій для забезпечення виконання зобов'язань за кредитним договором з ЄБРР, субсидій та капітальних трансфертів для поповнення статутного капіталу з метою реалізації інвестиційного проєкту «Підвищення енергоефективності громадських будівель у м. Кривому Розі», що реалізується в співпраці з Європейським банком реконструкції та розвитку, затвердженого рішенням Криворізької міської ради від 27.02.2019 № 3509 на період з 29.05.2020 по 31.12.2033 загальним обсягом 380 276 018,0 гривень, **не є державною допомогою** відповідно до Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ