



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

15 листопада 2021 р.

Київ

№ 152 -р/тк

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

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши подання Департаменту моніторингу і контролю державної допомоги від 21.10.2021 № 500-01/8079-п та повідомлення про нову державну допомогу, надіслане Горішньоплавнівською міською радою за реєстраційним номером у базі даних 62407 (вх. № 1480-ПДД/1 від 13.08.2021), яке було подано на виконання статті 9 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» та за формою, що передбачена додатком 1 до Порядку подання та оформлення повідомлень про нову державну допомогу та про внесення змін до умов чинної державної допомоги, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 04.03.2016 № 2-рп та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 04.04.2016 за № 501/28631 (із змінами),

ВСТАНОВИЛА:

1. ПОРЯДОК ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПІДТРИМКУ

- (1) Горішньоплавнівською міською радою відповідно до статті 9 Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» подано до Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) повідомлення про нову державну допомогу, зареєстроване в Комітеті за реєстраційним номером в базі даних 62407 (вх. № 1480-ПДД/1 від 13.08.2021) (далі – Повідомлення).
- (2) Листом від 25.08.2021 № 500-29/06-12476 Комітетом було залишено Повідомлення без руху та запитано додаткову інформацію.
- (3) Листом від 14.09.2021 № 93-16/3012/2336 (вх. № 1566-ПДД/4 від 15.09.2021) Горішньоплавнівською міською радою було надано запитувану інформацію (далі – Лист).
- (4) Повідомлення Горішньоплавнівської міської ради за реєстраційним номером у базі даних 62407 (вх. № 1480-ПДД/1 від 13.08.2021) прийнято до розгляду 15.09.2021.

2. ВІДОМОСТІ ВІД НАДАВАЧА ПІДТРИМКИ

2.1. Надавач підтримки

- (5) Горішньоплавнівська міська рада (далі – Надавач) (вул. Миру, буд. 24, м. Горішні Плавні, Полтавська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 24388291).

2.2. Отримувач підтримки

- (6) Комунальне підприємство «Виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства» Горішньоплавнівської міської ради Кременчуцького району Полтавської області». (далі – КП ВУВКГ, Отримувач, підприємство) (вул. Портова, буд. 27, м. Горішні Плавні, Полтавська область, 39800, ідентифікаційний код юридичної особи 24388032).

2.3. Мета (ціль) підтримки

- (7) Забезпечення інвестиційного розвитку КП ВУВКГ, модернізація обладнання.
- (8) Заміна застарілого енергоємного обладнання на нове енергоефективне зі встановленням шаф керування та заміною запірної арматури, поліпшення умов праці обслуговуючого персоналу та промислової безпеки, підвищення надійності роботи обладнання, досягнення економії електроенергії в комунальному господарстві.

2.4. Форма підтримки

- (9) Збільшення державної частки у статутному капіталі.

2.5. Обсяг підтримки

- (10) Загальний обсяг підтримки – 19 207 800 грн.

2.6. Підстава для надання підтримки

- (11) Проект рішення 11 сесії 8 скликання Горішньоплавнівської міської ради Кременчуцького району Полтавської області від 17.08.2021 «Про внесення змін до Програми розвитку житлово-комунального господарства та благоустрою Горішньоплавнівської ТГ на 2021 – 2023 роки» (далі – Програма).

2.7. Тривалість підтримки

- (12) З 01.01.2021 по 25.10.2022.

2.8. Інформація щодо програми

- (13) КП ВУВКГ створене на підставі рішення виконкому Комсомольської міської ради від 28.03.1996 № 55 на базі майна структурних підрозділів виробничого об'єднання підприємств ЖКГ.
- (14) Основна діяльність підприємства спрямована на збір, очищення та постачання води, водовідведення й очищення стічних вод.

- (15) КП ВУВКГ здійснює ліцензовану діяльність з централізованого постачання та водовідведення на підставі рішення Національної комісії, що здійснює регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг від 19.08.2016 № 1451.
- (16) Основним технологічним обладнанням системи водопостачання м. Горішні Плавні є насоси з електроприводом. Більшу частину часу насосні агрегати працюють при середніх, а частіше низьких значеннях коефіцієнта корисної дії і з істотною перевитратою електроенергії.
- (17) При проектуванні наявних морально і фізично застарілих насосних станцій, часто були встановлені електродвигуни з істотним запасом потужності, або тим, що витрата споживаної води змінюється і двигун працює при максимальному навантаженні короткочасно.
- (18) Також у наявних системах II-го і III-го водопідйому неможливий перерозподіл навантаження між паралельно працюючими насосами і контроль тиску безпосередньо на вході у споживачів III-го водопідйому.
- (19) Наявне обладнання II-го і III-го водопідйому не дозволяє виконати будь-якої оптимізації його роботи.
- (20) Виконаний у 2017 році енергоаудит роботи насосної станції III-го водопідйому показав можливість досягнення значної економії коштів за умови заміни наявних насосних агрегатів новими і оптимізації їх роботи за допомогою централізованої системи автоматичного управління і диспетчеризації.
- (21) Основні завдання, які вирішує така система - зниження споживання електричної енергії, витоків і витрат на обслуговування системи водопостачання.
- (22) Для реалізації проєкту необхідно виконати такі заходи:
- заміна насосного обладнання на насосній станції II водопідйому (ВНС-2) на більш енергоефективне: 1 шт. (дренажний насос) – 40 кВт, 1 шт. (насос для промивки фільтрів); - 100 кВт, 2 шт. (мережеві насоси) – 110 кВт із встановленням шаф керування для автоматичного управління вихідним тиском станції в контрольних точках та заміною необхідної запірної арматури;
 - заміна насосного обладнання на насосній станції III водопідйому (ВНС-3) на більш енергоефективне: 2 шт. (мережеві насоси) - 250 кВт із встановленням шаф керування для автоматичного управління вихідним тиском станції в контрольних точках та заміною запірної арматури.
- (23) З метою впровадження заходів інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» Горішньоплавнівська міська рада здійснила зовнішнє місцеве запозичення до бюджету Горішньоплавнівської міської об'єднаної територіальної громади шляхом залучення кредиту від Північної екологічної фінансової корпорації (НЕФКО).
- (24) Основними умовами Кредитного договору від 29.12.2020 № NIP 5/19 укладеного між Північною Екологічною Фінансовою Корпорацією та Горішньоплавнівською міською радою (далі – Кредитний договір), зокрема, є:
- розмір та валюта запозичення (основна сума боргу) – 512 000 тис. євро;
 - строк запозичення до 10 років;

- відсотки за користування кредитними коштами становлять 3 % річних;
 - разова комісія за відкриття кредиту в розмірі 1 % від суми кредиту;
 - комісійні зобов'язання в розмірі 0,5 % річних нараховуються на невикористану суму кредиту;
 - майнове або інше забезпечення виконання зобов'язань за запозиченням не надається.
- (25) Виконання передбачених інвестиційним проєктом заходів дасть можливість досягти певних позитивних результатів, зокрема:
- скорочення енергоспоживання комунальним підприємством КП ВУВКГ на 638,743 тис. кВт/рік;
 - скорочення витрат на експлуатацію системи водопостачання на 287 тис. грн/рік;
 - зменшення викидів CO₂ у навколишнє природне середовище на 620,5 т/рік;
 - поліпшення екологічного стану регіону.
- (26) Обсяг витрат, на покриття яких використовуватиметься державна підтримка:

Назва статті	За рахунок коштів державної підтримки	За рахунок надходження від надання платних послуг
Централізоване водопостачання встановлення: - насосних агрегатів; - агрегатованої запірної арматури; - шаф керування; - шаф контролера; - датчиків тиску; - датчиків рівня; - щитів силових розподільчих.	19 207 800 грн	---

- (27) За інформацією Надавача обладнання, яке буде придбано в рамках державної допомоги по об'єкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищенням енергоефективності їх роботи», а саме: насосне обладнання, шафи управління насосним обладнанням та запірні арматура, підібране з урахуванням необхідних технічних та гідравлічних характеристик, що забезпечать надійність та безперебійну роботу водонапірних насосних станцій ВНС-2 та ВНС-3 для надання послуг виключно з водопостачання. Використання обладнання для надання інших послуг технологічно неможливо.
- (28) Рішенням Горішньоплавнівської міської ради від 24.03.2020 № 95 комунальному підприємству «Виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства» Горішньоплавнівської ради» встановлено тарифи на послуги з водопостачання та водовідведення.
- (29) Зазначений тариф комунальним підприємством розраховано на базі витрат 2018 – 2019 років та повинен був вступити в дію для юридичних осіб з 01.05.2020. Але через ситуацію в Україні щодо коронавірусної хвороби був відтермінований до 01.03.2021.
- (30) За цей час значно змінилась економічна ситуація в країні: зростання прожиткового мінімуму, збільшення вартості енергоносіїв, реагентів, матеріалів, вартості послуг сторонніх організацій. Тому чинний тариф КП ВУВКГ на послуги не покриває всіх видатків (заробітна плата, реагенти, електроенергія та інше).

- (31) Також, у тарифі на послуги із централізованого водопостачання та із централізованого водовідведення відсутні витрати на реалізацію проєкту технічного переоснащення об'єктів водопостачання, які покриваються державною підтримкою.
- (32) Відповідно до підпункту (h) пункту 7.03 статті 7 Кредитного договору Горішньоплавнівська міська рада зобов'язана забезпечувати, щоб усі товари, роботи та послуги, що вимагаються для реалізації проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» та мають фінансуватися за кошти Кредиту, були закуплені з дотриманням Керівництва із закупівель НЕФКО.

3. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

3.1. Ознаки державної допомоги

- (33) 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.
- (34) 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.
- (35) 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».

3.2. Сфера природної монополії

- (36) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про питну воду, питне водопостачання та водовідведення» водопровідна мережа - система трубопроводів, відповідних споруд та устаткування для розподілу і подачі питної води споживачам.
- (37) Централізоване питне водопостачання - господарська діяльність із забезпечення споживачів питною водою за допомогою комплексу об'єктів, споруд, розподільних водопровідних мереж, пов'язаних єдиним технологічним процесом виробництва та транспортування питної води. Система питного водопостачання - сукупність технічних засобів, включаючи мережі, споруди, устаткування (пристрої), для централізованого та нецентралізованого питного водопостачання. Система централізованого водовідведення - сукупність технічних засобів, включаючи мережі, споруди, устаткування (пристрої), для централізованого відведення та очищення стічних вод, що пов'язані єдиним технологічним процесом. Централізоване водовідведення - господарська діяльність із відведення та очищення стічних вод за допомогою системи централізованого водовідведення.
- (38) Згідно із частиною першою статті 1 Закону України «Про природні монополії» природна монополія – стан товарного ринку, при якому задоволення попиту на цьому ринку є

більш ефективним за умови відсутності конкуренції внаслідок технологічних особливостей виробництва (у зв'язку з істотним зменшенням витрат виробництва на одиницю товару в міру збільшення обсягів виробництва), а товари (послуги), що виробляються суб'єктами природних монополій, не можуть бути замінені у споживанні іншими товарами (послугами), у зв'язку з чим попит на цьому товарному ринку менше залежить від зміни цін на ці товари (послуги), ніж попит на інші товари (послуги).

- (39) Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про природні монополії» централізоване водопостачання та водовідведення належить до сфери регулювання цього Закону.
- (40) Згідно зі статтею 8 Закону України «Про природні монополії» до предмета державного регулювання діяльності суб'єктів природних монополій належать ціни (тарифи) на товари, що виробляються (реалізуються) суб'єктами природних монополій.
- (41) Відповідно до статті 13 Закону України «Про питну воду, водопостачання та водовідведення» до повноважень органів місцевого самоврядування у сфері питної води, питного водопостачання та водовідведення належать, зокрема: затвердження та реалізація місцевих програм у сфері питної води, питного водопостачання та водовідведення, участь у розробленні та реалізації відповідних державних і місцевих програм, погодження інвестиційних програм стосовно об'єктів водопостачання та водовідведення, що перебувають у комунальній власності, вирішення інших питань у сфері питної води, питного водопостачання та водовідведення відповідно до законів України.
- (42) У первинному та вторинному законодавстві Європейського Союзу поняття «природна монополія» відсутнє. Натомість є положення стосовно законної монополії, яке означає наявність спеціальних та виключних прав, які держава може призначити підприємствам (як правило державним) з метою забезпечення виконання публічних обов'язків. Так, відповідно до статті 106 (1) Договору про функціонування Європейського Союзу (далі – ДФЄС), держава може зобов'язати певного суб'єкта господарювання бути оператором, що надає послуги загального економічного інтересу (далі – ПЗЕІ). У такому випадку суб'єкти господарювання, що надають ПЗЕІ, або ті, що мають характер прибуткової монополії, підпадають під дію правил конкуренції тільки в тій мірі, в якій це не перешкоджає виконанню дорученого їм спеціального завдання.
- (43) Законна монополія існує тоді, коли надання такої послуги на законодавчому рівні або регулюючими заходами покладено на ексклюзивного надавача, з явною заборонаю будь-яким іншим підприємствам надавати таку послугу (навіть не задовольняти можливий попит певних груп покупців). Проте сам факт надання публічних послуг конкретним підприємством не означає, що таке підприємство користується законною монополією.
- (44) За загальним правилом, надання послуг законною монополією виключає будь-яке спотворення конкуренції, однак є умови, що мають бути кумулятивно виконані. Ці умови встановлені пунктом 188 Повідомлення Європейської комісії щодо поняття державної допомоги, згідно зі статтею 107(1) ДФЄС, яке надає пояснення ключових концепцій, пов'язаних із поняттям державної допомоги, щоб полегшити та підвищити прозорість і послідовність застосування цього поняття на території Союзу, а саме: - послуга має бути предметом законної монополії; - законна монополія не лише виключає можливість конкуренції на ринку, а й передбачає наявність ексклюзивного надавача відповідної послуги на такому ринку; - відповідна послуга не конкурує з іншими послугами; - якщо надавач відповідної послуги здійснює діяльність на іншому ринку (за географічним

розташуванням чи продукцією), відкритому для конкуренції, можливість здійснення перехресного субсидіювання має бути виключена. Для цього необхідно вести окремі розрахунки, належним чином розподіляти доходи й витрати та запобігати використанню державного фінансування некомерційної діяльності для перехресного субсидіювання комерційної діяльності.

- (45) Обов'язок запобігання фінансуванню комерційної діяльності внаслідок перехресного субсидіювання регламентовано міжнародними зобов'язаннями, передбаченими Угодою про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони (далі – Угода). Відповідно до статті 263 (4) Угоди сторони протягом п'яти років із дати набрання чинності Угодою (тобто до 2022 року) мають забезпечити, щоб фінансова та організаційна структура будь-якого підприємства, яке користується спеціальним чи виключним правом, наданим Україною або державою-членом Європейського Союзу, або є уповноваженим на надання ПЗЕІ, і яке отримує компенсацію за надання публічних послуг у будь-якій формі щодо такої послуги, була коректно відображена в окремих бухгалтерських рахунках таким чином, щоб чітко відстежувалось таке:
- витрати та доходи, пов'язані з усіма товарами або послугами, щодо яких підприємству надано спеціальне або виключне право, або всіма послугами, які мають загальний економічний інтерес та які підприємство вповноважене надавати, і, з іншої сторони, витрати та доходи, пов'язані з кожним іншим окремим товаром або послугою, щодо яких підприємство здійснює діяльність;
 - повна інформація щодо методів, відповідно до яких витрати та доходи призначаються або розподіляються за різними видами діяльності. Ці методи мають базуватися на принципах бухгалтерського обліку – обумовленості, об'єктивності, прозорості та послідовності відповідно до міжнародно визнаних методологій бухгалтерського обліку, зокрема калькуляції витрат за видом діяльності, та мають базуватися на даних аудиту.
- (46) Відповідно до статті 10 Закону України «Про природні монополії» суб'єкти природних монополій зобов'язані, зокрема, вести окремий бухгалтерський облік за кожним видом діяльності, що підлягає ліцензуванню.

3.3. Кредити, позики, гранти, що надані відповідно до міжнародних договорів

- (47) Відповідно до пункту 33 частини першої статті 2 Бюджетного кодексу України місцеве запозичення - операції з отримання до бюджету Автономної Республіки Крим, обласного чи міського бюджету кредитів (позик) на умовах повернення, платності та строковості з метою фінансування бюджету Автономної Республіки Крим, обласного чи міського бюджету.
- (48) Згідно з пунктом 37 частини першої статті 2 Бюджетного кодексу України надходження бюджету - доходи бюджету, повернення кредитів до бюджету, кошти від державних (місцевих) запозичень, кошти від приватизації державного майна (щодо державного бюджету), повернення бюджетних коштів з депозитів, надходження внаслідок продажу/пред'явлення цінних паперів.
- (49) Частиною третьою статті 16 Бюджетного кодексу встановлено, що Верховна Рада Автономної Республіки Крим, обласні та міські ради мають право здійснювати місцеві внутрішні запозичення. Місцеві зовнішні запозичення шляхом отримання кредитів (позик) від міжнародних фінансових організацій можуть здійснювати Верховна Рада Автономної Республіки Крим, обласні ради та всі міські ради. Інші місцеві зовнішні запозичення можуть

здійснювати лише Верховна Рада Автономної Республіки Крим, Київська, Севастопольська міські ради, міські ради міських територіальних громад з адміністративним центром у місті обласного значення.

Право на здійснення місцевих запозичень у межах, визначених рішенням про місцевий бюджет, з урахуванням статті 74 цього Кодексу належить Автономній Республіці Крим, обласній раді, міській територіальній громаді в особі керівника місцевого фінансового органу за дорученням Верховної Ради Автономної Республіки Крим, обласної ради, міської ради.

- (50) Відповідно до статті 74 Бюджетного кодексу місцеві запозичення здійснюються з метою фінансування бюджету розвитку міських бюджетів та використовуються для створення, приросту чи оновлення стратегічних об'єктів довготривалого користування або об'єктів, що забезпечують виконання завдань Верховної Ради Автономної Республіки Крим та міських рад, спрямованих на задоволення інтересів населення Автономної Республіки Крим і міських територіальних громад.

Обсяг та умови здійснення місцевих запозичень і надання місцевих гарантій погоджуються з Міністерством фінансів України.

Міністерство фінансів України здійснює реєстрацію місцевих запозичень та місцевих гарантій. Усі договори про місцеві запозичення, договори, виконання зобов'язань за якими забезпечено місцевими гарантіями, та договори про відшкодування витрат місцевого бюджету, а також зміни істотних умов таких договорів реєструються у Реєстрі місцевих запозичень та місцевих гарантій.

Видатки місцевого бюджету на обслуговування місцевого боргу не можуть перевищувати 10 відсотків видатків загального фонду місцевого бюджету протягом будь-якого бюджетного періоду, коли планується обслуговування місцевого боргу.

Якщо у процесі здійснення платежів з погашення та обслуговування місцевого боргу та гарантованого місцевого боргу, обумовлених договором між кредитором та позичальником та/або правочином надання місцевої гарантії, порушується графік платежів, що призводить до нарахування та сплати будь-яких штрафних санкцій, Верховна Рада Автономної Республіки Крим, відповідні обласна та міська ради не мають права здійснювати нові місцеві запозичення та надавати місцеві гарантії протягом трьох наступних років.

Порядок здійснення місцевих запозичень і надання місцевих гарантій встановлюється Кабінетом Міністрів України відповідно до умов, визначених цим Кодексом.

3.4. Закупівля товарів робіт за кошти кредитів міжнародних валютно-кредитних організацій

- (51) Відповідно до частини другої статті 6 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівля товарів, робіт і послуг за кошти кредитів, позик, грантів, що надані відповідно до міжнародних договорів України Міжнародним банком реконструкції та розвитку, Міжнародною фінансовою корпорацією, Багатостороннім агентством з гарантування інвестицій, Міжнародною асоціацією розвитку, Європейським банком реконструкції та розвитку, Європейським інвестиційним банком, Північним інвестиційним банком, а також іншими міжнародними валютно-кредитними організаціями, здійснюється згідно з правилами і процедурами, встановленими цими організаціями з урахуванням принципів, встановлених у частині першій статті 5 цього Закону, а в разі невстановлення таких правил і процедур - відповідно до цього Закону.

- (52) Відповідно до пункту 2.1 розділу 2 Керівництва із закупівель Північної Екологічної Фінансової Корпорації 12 грудня 2013 року основоположний принцип Керівництва НЕФКО із закупівель полягає в тому, що контракти на товари, роботи і неконсультаційні

послуги в державному / муніципальному секторі, як правило, повинні присуджуватися за підсумками відкритих конкурсних торгів. Контракти на консультаційні послуги, як правило, повинні присуджуватися на основі оцінки конкуруючих пропозицій від консультантів, що відповідають кваліфікаційним вимогам та є включеними у короткий список. Контракти у державному / муніципальному секторі можуть присуджуватися на основі інших методів закупівель, ніж відкриті конкурсні торги, тільки в особливо обумовлених випадках або коли передбачувана вартість контракту є певної граничної величини, що не виправдовує використання вищезазначених методів. Правила і практика здійснення закупівель не повинні містити відмінностей між іноземною і вітчизняною продукцією, іноземними та вітчизняними постачальниками, підрядниками, постачальниками послуг або консультантами, а процедури мають бути прозорими і застосовуватися справедливо.

(53) Згідно з пунктом 2.7 розділу 2 Керівництва із закупівель НЕФКО вимагає від клієнтів (у тому числі від вигодонабувачів операцій, що фінансуються НЕФКО), а також від учасників торгів, постачальників, підрядників, концесіонерів і консультантів за контрактами, що фінансуються НЕФКО, дотримання найсуворіших норм прозорості та добросовісності в процесі закупівлі, укладення та виконання таких контрактів. Слідуючи цій політиці, НЕФКО визначає заборонені дії наступним чином:

- (i) «примусові дії» як заподіяння збитку або шкоди або загрозу заподіяння збитку або шкоди, прямо або побічно, будь-якій стороні або майну сторони з метою неправомірного впливу на дії цієї сторони;
- (ii) «змову» як домовленість між двома або більше сторонами, спрямовану на досягнення неправомірної цілі, в тому числі на неправомірний вплив на дії іншої сторони;
- (iii) «корупційні дії» як пропозицію, вручення, отримання або вимагання, пряме або опосередковане, будь-яких цінностей в цілях неправомірного впливу на дії іншої сторони;
- (iv) «шахрайські дії» як будь-яку дію або упушення, в тому числі спотворення фактів, навмисне або ненавмисне введення в оману, чи спрямоване на те, щоб ввести в оману сторону в цілях отримання фінансової або іншої вигоди, або ухилення від виконання зобов'язань.

При вчиненні або наявності підозр у скоєнні заборонених дій у процесі проведення закупівель, присудження або виконання контрактів, що фінансуються НЕФКО, будуть застосовуватися положення Постанови Ради директорів НЕФКО про боротьбу з корупцією. Постачальники та підрядники, концесіонери і консультанти, а також клієнти НЕФКО зобов'язуються надавати НЕФКО всіляке сприяння в проведенні нею розслідувань з приводу вчинення або підозр у вчиненні заборонених дій, а також зобов'язуються дозволити НЕФКО, або його представникам, ознайомитися зі своєю звітністю та обліковою документацією в інтересах такого розслідування, а також надати свою звітність та облікову документацію для проведення аудиторської перевірки аудиторами, призначеними НЕФКО. Відповідні положення будуть включатися в договори про фінансування, укладені НЕФКО з клієнтами (включаючи концесіонерів), в конкурсні документи та будь-які контракти, що фінансуються НЕФКО.

(54) Пунктом 3.26 розділу 3 Керівництва із закупівель встановлено, що відповідно до політики НЕФКО фірма, що бере участь у процесі закупівель для фінансованих НЕФКО проектів у державному / муніципальному секторі, не повинна мати конфлікту інтересів. Будь-яка фірма, щодо якої встановлено наявність конфлікту інтересів, не має права на присудження контракту. У цьому сенсі учасник торгів може подавати тільки одну конкурсну заявку або брати участь у складі спільного підприємства або консорціуму тільки в одній заявці на кожен контракт. У разі подання учасником більш ніж однієї

заявки, або у разі його участі в більш ніж одній заявці на будь-який контракт, всі подані ним конкурсні заявки на такий контракт відхиляються. При цьому один і той же субпідрядник може бути включений у більш ніж одну конкурсну заявку, а учасник торгів може виступати в якості субпідрядника з постачання стандартних товарів або послуг в іншій конкурсній заявці. Також вважається, що юридична особа має конфлікт інтересів у процесі закупівель, якщо така особа (у тому числі її співробітники) має тісні ділові, сімейні або інші стосунки з клієнтом або співробітниками клієнта (або співробітниками організації-виконавця проекту або одержувача частини коштів НЕФКО), які:

- (i) прямо або опосередковано беруть участь у підготовці конкурсних документів або специфікацій контракту, та / або в процесі оцінки конкурсних заявок на такий контракт; або
- (ii) могли б брати участь в реалізації або управлінні таким контрактом, крім випадків, коли конфлікт, що впливає з таких зв'язків, був розв'язаний прийнятним для НЕФКО чином на весь період процесу закупівель та виконання контракту.

(55) Відповідно до пункту 3.40 розділу 3 Керівництва із закупівель у разі отримання НЕФКО скарги щодо будь-якого аспекту проведення торгів (див. додаток 1), НЕФКО зобов'язується забезпечити всебічний розгляд скарги, і до завершення процесу розгляду не приймати жодні рішення і не надавати ніяких згод, які могли б вплинути на результати такого розгляду.

(56) Згідно з пунктом 3.41 розділу 3 Керівництва із закупівель якщо НЕФКО встановить, що закупівлі, присудження або управління контрактом, включаючи внесення в такий контракт узгоджених змін і скасування будь-яких його положень, здійснювалися з істотним порушенням погодженого порядку, НЕФКО зобов'язується негайно повідомити про це клієнта із зазначенням всіх підстав такого висновку. Якщо проблема не усувається або не піддається усуненню, контракт може втратити право на фінансування НЕФКО і будь-яка невикористана частина фінансування, виділена на цей контракт або проект, може бути анульована.

4. ВИЗНАЧЕННЯ НАЛЕЖНОСТІ ЗАХОДУ ПІДТРИМКИ ДО ДЕРЖАВНОЇ ДОПОМОГИ

4.1. 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 Повідомлення КП ВУВКГ здійснює платну діяльність з надання послуг з централізованого водопостачання та централізованого водовідведення.

(60) Отже, за наведених умов КП ВУВКГ є суб'єктом господарювання в розумінні Закону.

4.2. Надання підтримки за рахунок місцевих ресурсів

- (61) Пунктом 4 частини першої статті 1 Закону встановлено, що місцеві ресурси – рухоме і нерухоме майно, кошти місцевих бюджетів, інші кошти, земля, природні ресурси, що є у власності територіальних громад сіл, селищ, міст, районів у містах, об'єкти їх спільної власності, що перебувають в управлінні районних і обласних рад, майно, що належить Автономній Республіці Крим, управління яким здійснює Рада міністрів Автономної Республіки Крим.
- (62) Відповідно до статті 4 Закону державна допомога полягає у передачі ресурсів держави чи місцевих ресурсів окремим суб'єктам господарювання, а також у втратах доходів відповідних бюджетів.
- (63) Отже, надання державної підтримки КП ВУВКГ за рахунок видатків бюджету Горішньоплавнівської територіальної громади у формі збільшення державної частки у статутному капіталі, тобто за рахунок місцевих ресурсів у розумінні Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

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

- (64) Відповідно до статті 264 Угоди 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 ДФЄС, зокрема відповідну судову практику Суду Європейського Союзу, а також відповідне вторинне законодавство, рамкові положення, керівні принципи та інші чинні адміністративні акти Європейського Союзу.
- (65) 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 37 зазначеного Повідомлення).
- (66) Відповідно до пункту 97 Повідомлення Європейської комісії щодо поняття державної допомоги, згідно зі статтею 107 (1) ДФЄС, якщо операція проводилась із застосуванням процедури торгів або на рівних умовах, це є прямим і конкретним доказом її відповідності ринковим умовам.
- (67) 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.
- (68) Оскільки Отримувача не було обрано на умовах конкурентної процедури, не можна стверджувати, що надана Отримувачу економічна вигода у вигляді покриття витрат, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проекту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи», була б доступною для нього за звичайних ринкових умов, без втручання держави.

- (69) Крім того, Надавачем не надано достатніх доказів того, що державна підтримка на покриття витрат КП ВУВКГ, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи», визначена на мінімально можливому рівні, тобто, що за звичайних ринкових умов, зокрема під час вибору Отримувача за конкурентною процедурою, витрати місцевого бюджету не були б меншими за ті, які мають бути використані для забезпечення діяльності Отримувача.
- (70) Отже, державна підтримка, що надається КП ВУВКГ з метою покриття витрат, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» не виключає створення переваг для виробництва окремих видів товарів чи провадження окремих видів господарської діяльності.
- (71) Водночас Надавачем надано обґрунтування того, що державна підтримка на придбання КП ВУВКГ матеріалів, які будуть закуповуватися за підсумками відкритих конкурсних торгів відповідно до Керівництва із закупівель Північної Екологічної Фінансової Корпорації, 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 (у випадку отримання НЕФКО скарги щодо будь-якого аспекту проведення торгів, НЕФКО зобов'язується забезпечити всебічний розгляд скарги, і до завершення процесу розгляду не приймати жодних рішень і не надавати ніяких згод, які могли б вплинути на результати такого розгляду), що, у свою чергу, виключає створення переваг для виробництва тих видів товарів, які будуть закуповуватися відповідно до Керівництва із закупівель.

4.4. Спотворення або загроза спотворення економічної конкуренції

- (72) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку. Ринок, у свою чергу, є сферою обороту товару (взаємозамінних товарів), на який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція.
- (73) Під господарською діяльністю у статті 3 Господарського кодексу України 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.
- (74) Отже, для того щоб мати вплив на економічну конкуренцію (спотворювати або загрожувати спотворенням конкуренції), допомога суб'єктові господарювання повинна стосуватися діяльності такого суб'єкта щодо виробництва товару (виконання робіт, надання послуг), який має вартісний характер і цінову визначеність та бере участь у господарському обороті на ринку.
- (75) Відповідно до пункту 187 Повідомлення Єврокомісії на практиці вважається, що спотворення конкуренції у значенні статті 107(1) ДФЕС існує тоді, коли держава надає

фінансові переваги суб'єкту господарювання в лібералізованому секторі, де існує або може існувати конкуренція. При цьому до уваги береться, чи інші суб'єкти господарювання мають намір та можливість надавати послуги на такому ринку.

- (76) Відповідно до статті 6 Закону України «Про питну воду, питне водопостачання та водовідведення» до принципів державної політики у сфері питної води, питного водопостачання та водовідведення належить, зокрема, гарантоване першочергове забезпечення питною водою населення для забезпечення питних, фізіологічних, санітарно-гігієнічних та побутових потреб.
- (77) Сфера природної монополії передбачає відсутність конкуренції на відповідному ринку внаслідок технологічних особливостей виробництва.
- (78) На ринку надання послуг із водопостачання та водовідведення по Полтавській області в КП ВУВКГ відсутні конкуренти. Підприємство включене до Зведеного переліку природних монополій, розміщеного на сайті Антимонопольного комітету України, у вересні 2021 року за № 306.
- (79) Разом із тим Надавач зазначає, що всі заходи, фінансування яких передбачається за рахунок коштів державної підтримки, спрямовані на забезпечення виконання Отримувачем функції природної монополії.
- (80) Отже, підтримка КП ВУВКГ у формі збільшення державної частки у статутному капіталі КП ВУВКГ з метою покриття витрат КП ВУВКГ, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» як суб'єкту природної монополії, не спотворює економічної конкуренції.

4.5. Віднесення повідомленої фінансової підтримки до державної допомоги

- (81) Враховуючи наведене, фінансування, яке надає Горішньоплавнівська міська рада комунальному підприємству «Виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства» Горішньоплавнівської міської ради Кременчуцького району Полтавської області» у формі збільшення державної частки у статутному капіталі з метою покриття витрат, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» на період з 01.01.2021 по 25.10.2022 обсягом 19 207 800 грн, **не є державною допомогою** відповідно до Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

5. НЕОБХІДНІСТЬ ДОТРИМАННЯ УМОВ

- (82) Разом із тим слід зазначити, що:
- фінансова підтримка КП ВУВКГ повинна спрямовуватися лише на заходи, передбачені інвестиційним проєктом «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи», і в жодному разі не повинна покривати витрати на здійснення іншої діяльності;
 - КП ВУВКГ повинне проводити відкриті конкурсні торги відповідно до Керівництва із закупівель Північної Екологічної Фінансової Корпорації з метою закупівлі товарів, матеріалів та робіт, які надають підрядні організації, на які виділяється державна підтримка;

- протягом всього строку надання державної підтримки Горішньоплавнівська міська рада має здійснювати контроль за веденням окремого бухгалтерського обліку Отримувачем за кожним видом діяльності таким чином, щоб забезпечити належний розподіл доходів і витрат на надання послуг, на які спрямовується державна підтримка, і на надання інших послуг.
- (83) У разі недотримання застережень викладених у пункті 82 цього рішення, фінансування КП ВУВКГ може містити ознаки державної допомоги.
- (84) Наведені в рішенні обґрунтування та висновки застосовуються виключно для цілей застосування положень Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання» та не охоплюють правовідносини, що регулюються Законом України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 12¹ 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 04.03.2016 № 2-рп, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 04.04.2016 за № 501/28631 (із змінами, внесеними розпорядженням Антимонопольного комітету України від 13.09.2018 № 18-рп, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 27.11.2018 за № 1337/32789), на підставі інформації, наданої Горішньоплавнівською міською радою, Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Визнати, що підтримка, яка надається Горішньоплавнівською міською радою комунальному підприємству «Виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства» Горішньоплавнівської міської ради Кременчуцького району Полтавської області» відповідно до проєкту рішення 11 сесії 8 скликання Горішньоплавнівської міської ради Кременчуцького району Полтавської області від 17.08.2021 «Про внесення змін до Програми розвитку житлово-комунального господарства та благоустрою Горішньоплавнівської ТГ на 2021 – 2023 роки» у формі збільшення державної частки у статутному капіталі з метою покриття витрат, пов'язаних з реалізацією інвестиційного проєкту «Технічне переоснащення об'єктів водопостачання в місті Горішні Плавні Полтавської області з підвищення енергоефективності їх роботи» на період з 01.01.2021 по 25.10.2022 обсягом 19 207 800 (дев'ятнадцять мільйонів двісті сім тисяч вісімсот) гривень, **не є державною допомогою** відповідно до Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

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.