



**ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО
«ДНІПРОВСЬКИЙ МЕТАЛУРГІЙНИЙ КОМБІНАТ»**

51925, Дніпропетровська обл., м. Кам'янське, вул. Соборна, 18-Б
Для комерційних пропозицій (0569) 51-61-00, управління збуту (0569) 51-61-24
Факс (0569) 51-86-16, 51-68-13, 51-67-09, 51-68-57. E-mail: kanc@dmkd.dp.ua
Р/р 2600332843 ПАТ «ПУМБ», МФО 334851 ЄДРПОУ 05393043

від 22.04.19 № 01/233
на № _____

**Голові Національної комісії, що здійснює
державне регулювання у сферах
енергетики та комунальних послуг
Кривенко Оксані Олександрівні
03057 м. Київ, вул. Смоленська, 19
тел. (044) 204-48-27;
E-mail: box@nerc.gov.ua**

*Щодо Акту за результатами проведення
планового заходу державного нагляду
(контролю) №148 від 12 квітня 2019 р.*

ПОЯСНЕННЯ (ЗАПЕРЕЧЕННЯ) ДО АКТУ ПЕРЕВІРКИ

У період з 01.04.2019 р. по 12.04.2019 р. комісією у складі посадових осіб Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (далі – НКРЕКП, Регулятор), на підставі Постанови НКРЕКП від 05.03.2019 р. №306 та Посвідчення про перевірку від «13» березня 2019 року №128, було проведено планову перевірку ліцензованої діяльності Публічного акціонерного товариства «Дніпровський металургійний комбінат» (далі – ПАТ «ДМК» або Ліцензіат) за період діяльності з 01.01.2015 р. по 31.12.2018 р. згідно до переліку питань щодо проведення даного заходу (далі – Перевірка).

За результатами проведення зазначеної перевірки комісією Регулятора складно «Акт за результатами проведення планового заходу державного нагляду (контролю) щодо дотримання суб'єктом господарювання вимог законодавства у сфері теплопостачання та Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з виробництва теплової енергії» №148 від 12 квітня 2019 року.

За висновками перевіряючих, викладеними в Акті перевірки, останніми було виявлено ряд порушень вимог законодавства, а саме:

- Підпункту 2 пункту 3.4 Ліцензійних умов № 540¹ та підпункту 2 пункту 3.2 Ліцензійних умов № 308²;

¹ Умови та правила (ліцензійні умови) провадження господарської діяльності з виробництва теплової енергії на теплоелектроцентралях, ТЕС, АЕС, когенераційних установках та установках з використанням нетрадиційних або поновлюваних джерел енергії, затверджені Постановою Національної комісії регулювання електроенергетики України від 26.04.2006 № 540;

² Ліцензійні умови провадження господарської діяльності з виробництва теплової енергії, затверджені Постановою Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг від 22.03.2017 № 308;

- Підпункту 5 пункту 3.2 глави 3 Ліцензійних умов №308;
- Пункту 3.1 глави 3 Ліцензійних умов №308 в контексті пункту 2.9 Інструкції щодо заповнення форми звітності № 1-НКРЕ (місячна) та пункту 2.7 Інструкції щодо заповнення форми звітності № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна), затверджених Постановою НКРЕ від 04.10.2012 року № 1257;
- Пункту 3.1 глави 3 Ліцензійних умов №308 в контексті пункту 5 Порядку розрахунку та встановлення ставки внесків на регулювання, затвердженого Постановою НКРЕК від 06.04.2017 року № 491, у частині визначення суми внеску на регулювання за I-IV квартали 2018 року, що призвело до його сплати не у повному обсязі за цей період та пункту 7 цього ж Порядку в частині обов'язку сплати внесків на регулювання;
- Пункту 3.1 глави 3 Ліцензійних умов №540 в контексті пункту 2.2 Інструкції щодо заповнення форми звітності № 1-НКРЕ (місячна) та пункту 2.3 Інструкції щодо заповнення форми звітності № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна), затверджених Постановою НКРЕ від 04.10.2012 року № 1257;
- Підпункту 22 пункту 3.2 глави 3 Ліцензійних умов № 308;

Згідно до абз. 3 ч. 5 ст. 19 Закону України «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг» від 22 вересня 2016 року № 1540-VIII (далі – Закон про НКРЕКП), Суб'єкт господарювання, діяльність якого перевірялася, має право надати письмові пояснення та обґрунтування щодо проведеної перевірки та/або виявлених порушень у строк до п'яти робочих днів з дня отримання акта про результати перевірки.

Також, аналогічне положення визначене у абзаці 4 пункту 5.2. Порядку контролю за дотриманням ліцензіатами, що провадять діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, законодавства у відповідних сферах та ліцензійних умов, затвердженому Постановою НКРЕКП від 14.06.2018 № 428, а саме, що *Ліцензіат, діяльність якого перевірялася, має право надати до НКРЕКП письмові пояснення та обґрунтування щодо проведеної перевірки та/або виявлених порушень у строк до п'яти робочих днів з дня отримання акта про результати перевірки.*

Публічне акціонерне товариство «Дніпровський металургійний комбінат» детально ознайомившись з Актом перевірки, вважає викладені у ньому висновки хибними та такими, що не відповідають дійсності та, як наслідок, порушують норми застосованого законодавства, а тому надаємо свої пояснення (заперечення) до Акту перевірки, які полягають у наступному.

Отже, як вбачається з Акту перевірки, комісією виявлено невірне відображення у звітах № 1-НКРЕ деяких показників за травень та липень 2018 року, що також призвело до відображення у звіті за формою № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна) за III, IV квартали 2018 року показника статті «паливо», що у свою чергу, позначилося на показниках «виробнича собівартість» (рядок 095), «усього операційні витрати» (рядок 130), «усього витрат» (рядок 140) та залежних від них довідкових даних рядків 205, 210, 215, 220, 225, 230.

Втім, у ході перевірки листом від 09.04.2019 № 01 ЕП-88 ПАТ «ДМК» надало скориговану звітність за формою № 1-НКРЕ за травень та липень 2018 року, за формою № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна) за III, IV квартали 2018 року.

Однак, у Акті перевірки звертається увага, що у звітах за формою № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна) за II, III, IV квартали 2018 року у рядку 145 «товарна продукція» зазначено 0 тис. грн. замість необхідних у II кварталі 2018 року

924 340,5 тис. грн., у III кварталі 2018 року – 1 288 572,9 тис. грн., у IV кварталі 2018 року – 1 773 614,8 тис. грн.

У зв'язку із наведеним, комісією з перевірки здійснено розрахунок сум внесків на регулювання, які ПАТ «ДМК» повинно було сплатити протягом 2018 року з урахуванням скоригованих у ході перевірки звітів № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна) за III та IV квартали 2018 року. Згідно з цим розрахунком, заборгованість ПАТ «ДМК» із сплати внесків на регулювання за 2018 рік складає 718,35607 тис. грн.

В той же час, ПАТ «ДМК» не погоджується із наведеними висновками з огляду на наступне.

Так, статтю 19 Конституції України визначено, що *Органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.*

До основних принципів діяльності НКРЕКП відносяться, зокрема законність, компетентність, ефективність та справедливість.

Згідно до ст. 11 Закону про НКРЕКП, *Фінансування Регулятора, його центрального апарату і територіальних органів здійснюється за рахунок надходження до спеціального фонду Державного бюджету України внесків на регулювання, які сплачуються суб'єктами господарювання, що провадять діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, відповідно до статті 13 цього Закону.*

В свою чергу, статтею 13 цього Закону встановлено, що *Платниками внесків на регулювання є суб'єкти господарювання, що провадять діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, визначену статтею 2 цього Закону. [...] Базою нарахування внеску на регулювання є чистий дохід платників внеску на регулювання від діяльності, що регулюється Регулятором, за звітний квартал.*

Відносини, пов'язані з виробництвом, транспортуванням, постачанням та використанням теплової енергії, а також основні правові, економічні та організаційні засади діяльності на об'єктах сфери теплопостачання, врегульовані Законом України «Про теплопостачання» від 2 червня 2005 року № 2633-IV (далі – Закон про теплопостачання).

Згідно до статті 1 Закону про теплопостачання, *виробництво теплової енергії - господарська діяльність, пов'язана з перетворенням енергетичних ресурсів будь-якого походження, у тому числі альтернативних джерел енергії, на теплову енергію за допомогою технічних засобів з метою її продажу на підставі договору.*

постачання теплової енергії (теплопостачання) - господарська діяльність, пов'язана з наданням теплової енергії (теплоносія) споживачам за допомогою технічних засобів транспортування та розподілом теплової енергії на підставі договору.

Діючі на даний час Ліцензійні умови №308, розроблено в першу чергу відповідно до Закону про теплопостачання.

У зв'язку із наведеним, також доцільно звернути увагу, що правові та організаційні засади, основні принципи і порядок здійснення державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності визначаються Законом України «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності» (далі – Закон про нагляд), який діє з урахуванням особливостей, визначених Законом України «Про ліцензування видів господарської діяльності» (далі – Закон про ліцензування).

Згідно до ч. 7 ст. 9 Закону про ліцензування, *Якщо суб'єкт господарювання провадить вид господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню, не в повному обсязі, а частково, ліцензійні умови поширюються на ліцензіата лише в частині, що встановлює вимоги до провадження цієї частини виду господарської діяльності.*

При цьому, згідно до статті 3 Закону про нягляд, державний нагляд здійснюється, зокрема, за принципом презумпції правомірності діяльності суб'єкта господарювання у разі, якщо норма закону чи іншого нормативно-правового акта, виданого на підставі закону, або якщо норми різних законів чи різних нормативно-правових актів допускають неоднозначне (множинне) трактування прав та обов'язків суб'єкта господарювання та/або повноважень органу державного нагляду (контролю).

Аналіз наведених положень законодавства дає ґрунтовні підстави для висновку, що сплата внесків на регулювання, передбачених статтею 13 Закону про НКРЕКП, ставиться в залежність не до факту наявності ліцензії на провадження господарської діяльності, пов'язаної з виробництвом теплової енергії, а безпосередньо з об'ємами здійснення цієї діяльності.

Таким чином, якщо суб'єкт господарювання, який має ліцензію на провадження діяльності, що регулюється НКРЕКП, а в даному випадку - теплопостачання, фактично не здійснює теплопостачання в розумінні вищенаведених положень законодавства, то відповідно для такого платника внеску на регулювання база нарахування цього внеску становитиме – 0, що виключає сплату самого внеску в даному періоді.

Оскільки ПАТ «ДМК» протягом 2015 – 2018 років не здійснювалась реалізація теплової енергії безпосередньо споживачам за прямими договорами купівлі-продажу, що встановлено і в самому Акті перевірки (зокрема, стор. 10), а також зазначено, що «Товариство протягом 2015 – 2018 років не продавало вироблену теплову енергію споживачам» (стор. 17), то відповідно у Звітах про ліцензовану діяльність суб'єктів господарювання з виробництва електричної та теплової енергії за Формою № 6-НКРЕ-енерговиробництво (квартальна), з урахуванням внесених під час перевірки коригувань, відображено показник «Товарна продукція» (ряд. 145) – 0, що є вірним та відповідає вимогам закону.

Водночас, у Акті перевірки не наведено докладного обґрунтування щодо невірного відображення показника «Товарна продукція» у звітах ПАТ «ДМК», при цьому з пункту 3.8. Акту перевірки вбачається, що комісія з перевірки фактично прирівняла показник «Товарна продукція» до показника «Усього витрати», що є необґрунтованим, оскільки як зазначалось вище, і це встановлено Актом перевірки, підприємство не здійснювало ліцензовану діяльність в розумінні закону, а виробництво теплової енергії відбувалось виключно для власних потреб, а отже і чистого доходу від провадження ліцензованої діяльності в даному випадку бути не може.

Враховуючи вищевикладене, ПАТ «ДМК» наполягає на тому, що висновки про порушення пункту 3.1 глави 3 Ліцензійних умов №308, щодо невірного відображення показника у Звітності про ліцензовану діяльність, а також щодо несплати внесків на регулювання, є необґрунтованими та такими, що не відповідають вимогам закону, та що не менш важливо, суперечать презумпції правомірності дій суб'єкта господарювання, при неоднозначному трактуванні положень закону, або його нечіткості.

Інші виявлені в ході перевірки та відображені у Акті порушення приймаються ПАТ «ДМК» та водночас є такими, що не мають істотного впливу на добросовісність дій ПАТ «ДМК» у сфері здійснення господарської діяльності, що підлягає ліцензування та регулюється НКРЕКП.

Зазначені порушення пов'язані з несвоєчасним поданням звітів та неповідомлення НКРЕКП інформації, що зазначалась при отриманні відповідної ліцензії, зокрема, інформацію про зміну керівника та банківських реквізитів, а також, неподання відомостей у зв'язку з набранням чинності Постановою НКРЕКП від 22.03.2017 року №308 «Про затвердження ліцензійних умов провадження господарської діяльності у сфері

теплопостачання», яка набрала чинності 19.05.2017 року, а відповідні відомості необхідно було надати до 19 липня 2017 року.

Втім, ПАТ «ДМК» вважає за необхідне зазначити, що на саме у 2017 році підприємство переживало вкрай важкий період, було введено «гарячу» консервацію обладнання та фактично зупинено діяльність підприємства на тривалий час, і лише з липня 2017 року було поступово розпочато відновлення роботи, що в свою чергу призвело до браку трудових ресурсів та можливостей, усі сили в той час були направлені саме на відновлення основної роботи підприємства.

Зазначене вище досить детально відображено у Акті перевірки на сторінці 17.

За таких обставин припускаємо, що ті чи інші вимоги закону могли бути виконані несвоєчасно або не у повному обсязі, при цьому необхідно враховувати наявність впливових обставин, що мали місце у певний час.

У свою чергу, хочемо наголосити, що виходячи з принципів, на яких засновується діяльність НКРЕКП, зокрема, принцип справедливості, діяльність контролюючого органу включає в себе не лише виявлення порушень і застосування санкцій за їх допущення, а також вжиття заходів щодо усунення порушень та їх упередження. Для цього, згідно зі ст. 19 Закону про НКРЕКП, остання наділена правом вимагати від суб'єкта господарювання усунення порушень та іншими м'якими заходами впливу.

Таким чином ПАТ «ДМК» просить НКРЕКП врахувати наведені обставини та з огляду малозначності допущених порушень, а також добросовісну поведінку підприємства, в тому числі щодо дотримання інших вимог законодавства з питань, що були предметом перевірки, у зв'язку з чин не застосовувати будь-яких заходів притягнення до відповідальності за такі порушення.

Зі свого боку ПАТ «ДМК» гарантує в наступному суворе дотримання встановлених законом вимог щодо провадження ліцензованої діяльності.

З повагою,
Генеральний директор ПАТ «ДМК»



О.Л. Подкоритов