Додаток до службової записки

Департаменту ліцензійного контролю

від \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Узагальнена таблиця зауважень та пропозицій до проекту рішення НКРЕКП, що має ознаки регуляторного акта, – постанови НКРЕКП «Про затвердження Змін до Порядку контролю за дотриманням ліцензіатами, що провадять діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, законодавства у відповідних сферах та ліцензійних умов»**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **Зауваження до** | **Редакція проєкту рішення НКРЕКП** | **Зауваження та пропозиції до проєкту рішення НКРЕКП** | **Обґрунтування** | **Попередня позиція НКРЕКП щодо наданих зауважень та пропозицій з обґрунтуваннями щодо прийняття або відхилення** |
| 1.4 | **Норма відсутня** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  **однорідне правопорушення – неодноразове вчинення суб’єктом господарювання, що провадить діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, одного і того ж самого правопорушення (недотримання однієї і тієї ж самої норми законодавства) за період, що перевіряється** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  Пропонуємо доповнити загальні положення терміном «однорідне правопорушення» задля уникнення можливості його різного тлумачення ліцензіатами та НКРЕКП | **Не враховано**  Оскільки неодноразове вчинення суб’єктом господарювання, що провадить діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, **одного і того ж самого** правопорушення є **повторним порушенням.**  Однорідними порушеннями можуть бути порушення у певній частині ведення ліцензіатом своєї господарської діяльності, наприклад, в частині виконання інвестиційної програми.  Або порушення, до вчинення яких призвели одні і ті ж дії/бездіяльність суб’єкта господарювання.  Тобто це не тотожні проступки, відповідальність за вчинення яких передбачається однією нормою законодавства та/або відповідних ліцензійних умов.  У разі запропонування *АТ «УКРТРАНСГАЗ»* іншої редакції визначення однорідного правопорушення вона може бути розглянута при проведенні відкритих обговорень (розгляду зауважень та пропозицій) проєкту цього регуляторного акта |
| 2.3 | 2.3…  У випадках та порядку, передбачених законом, перевірки проводяться за місцезнаходженням та/або місцем провадження ліцензіатом та його відокремленими підрозділами господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню, або у приміщенні НКРЕКП або її територіального органу.  **Проведення перевірки ліцензіата, який за період, що має бути перевірений, фактично не здійснював ліцензовану діяльність, що підтверджується даними його обов’язкової звітності, є більш пріоритетним в приміщенні НКРЕКП або її територіального органу, ніж за місцем знаходження та/або місцем провадження ліцензіатом та його відокремленими підрозділами господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню.** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  2.3. Для проведення перевірки ліцензіата НКРЕКП створює комісію з числа працівників центрального апарату та/або територіального органу НКРЕКП (далі - ТО НКРЕКП) і призначає голову комісії з перевірки.  …  **~~Проведення перевірки ліцензіата, який за період, що має бути перевірений, фактично не здійснював ліцензовану діяльність, що підтверджується даними його обов’язкової звітності, є більш пріоритетним в приміщенні НКРЕКП або її територіального органу, ніж за місцем знаходження та/або місцем провадження ліцензіатом та його відокремленими підрозділами господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню.~~**  *USAID ПРОЄКТ ЕНЕРГЕТИЧНОЇ БЕЗПЕКИ*  2.3…  У випадках та порядку, передбачених законом, перевірки проводяться за місцезнаходженням та/або місцем провадження ліцензіатом та його відокремленими підрозділами господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню, або у приміщенні НКРЕКП або її територіального органу.  **Рішення щодо місця проведення перевірки приймається головою комісії з урахуванням економічних витрат та вигод від проведення перевірок.** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  Вбачається наявність некоректного формулювання, адже незрозуміло, за якими критеріями буде визначатись пріоритетність здійснення перевірки в приміщенні НКРЕКП або її територіального органу.  Наразі Порядок контролю передбачає проведення перевірки у приміщенні НКРЕКП лише за умови, якщо здійснюється позапланова невиїзна перевірка (пункт 5.6, 6.3).  Планова перевірка, згідно з формулюваннями, зазначеними в Порядку контролю, є виключно виїзною (пункти 1.2, 2.4, 2.6, 2.7, 3.6).  Якщо у запропонованих змінах мова йде про ліцензіатів, які внаслідок воєнних дій втратили виробничі потужності або проведення перевірки за їх місцезнаходженням є небезпечним, – доцільно доповнити Порядок контролю положеннями, які б встановлювали чіткі критерії та підстави для проведення планових перевірок у приміщенні НКРЕКП та її територіального органу.  *USAID ПРОЄКТ ЕНЕРГЕТИЧНОЇ БЕЗПЕКИ*  Важливо враховувати економічні витрати та вигоди від проведення перевірок та передбачити надання повноважень голові комісії з проведення позапланових перевірок самостійно приймати рішення щодо місця проведення таких перевірок з метою ефективного використання персоналу НКРЕКП або її територіального органу та мінімізації витрат на відрядження | **Враховано**  **Не враховано**  Враховано пропозиції АТ «УКРТРАНСГАЗ» |
| 2.11 | 2. У главі 2:  ….  2) після пункту 2.10 доповнити новим пунктом 2.11 такого змісту:  «2.11. За результатами аналізу проведених перевірок та виявлених порушень відповідним структурним підрозділом, у разі необхідності, готуються пропозиції щодо вдосконалення нормативно-правових актів, що регулюють відповідну сферу діяльності.».  У зв’язку з цим пункт 2.11 вважати пунктом 2.12. | *АТ «ОПЕРАТОР РИНКУ»*  2. У главі 2:  ….  2) після пункту 2.10 доповнити новим пунктом 2.11 такого змісту:  «2.11. За результатами **аналізу** **виявлених під час проведення перевірки порушень** відповідним структурним підрозділом, у разі необхідності, готуються пропозиції щодо вдосконалення нормативно-правових актів, що регулюють відповідну сферу діяльності.».  У зв’язку з цим пункт 2.11 вважати пунктом 2.12. | *АТ «ОПЕРАТОР РИНКУ»*  *Це дозволить опрацьовувати питання щодо необхідності внесення змін до чинних або розробки нових нормативно-правових актів одразу при виявленні проблеми, а не накопичувати невирішені питання за результатами низки проведених перевірок, які можуть бути розтягнуті у часі.* | **Враховано** |
| 4.2 | **Норма відсутня** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  4.2. Під час проведення позапланової виїзної перевірки з’ясовуються лише ті питання, необхідність перевірки яких стала підставою для здійснення цієї перевірки, з обов’язковим зазначенням цих питань у посвідченні на проведення перевірки.  У разі виявлення під час проведення позапланової виїзної перевірки однорідних порушень або таких, що прямо випливають із питань, необхідність перевірки яких стала підставою для проведення позапланової перевірки, НКРЕКП має право перевіряти такі порушення із подальшим застосуванням до ліцензіата відповідальності, передбаченої законодавством.  **Перевірка порушень, що прямо випливають із питань, необхідність яких стала підставою для проведення позапланової перевірки, не може стосуватись порушень норм законодавства у сфері енергетики та комунальних послуг, що не пов’язані з питаннями, необхідність перевірки яких стала підставою для здійснення цієї перевірки** | *АТ «УКРТРАНСГАЗ»*  У зв’язку з тим, що нормативними актами Регулятора та національним законодавством в цілому, не передбачено наявність такої категорії правопорушень, як ті, що «прямо випливають із питань, необхідність перевірки яких стала підставою для проведення позапланової перевірки», пропонуємо доповнити пункт 4.2 Порядку контролю уточненням про те, що правопорушення, які виходять за межі питань перевірки, не можуть бути віднесені до вказаної вище категорії. | **Не враховано**  Оскільки абзаци перший та другий чинної редакції пункту 4.2 допускають перевірку Регулятором лише питань, необхідність перевірки яких стала підставою для здійснення цієї перевірки. А у разі виявлення під час проведення позапланової виїзної перевірки однорідних порушень або таких, що прямо випливають із питань, необхідність перевірки яких стала підставою для проведення позапланової перевірки, НКРЕКП має право перевіряти і такі порушення.  Отже, не вбачаємо за доцільне окремо формулювати заборону на дослідження інших питань, оскільки це прямо вбачається з положень пункту 4.2 |
| 5.5 | 5.5. Під час проведення позапланової невиїзної перевірки з'ясовуються лише ті питання, необхідність перевірки яких стала підставою для її здійснення, із зазначенням цих питань у посвідченні на проведення такої перевірки.  **Позапланові невиїзні перевірки не можуть здійснюватися з одних і тих самих питань за період, який вже перевірявся.** | *USAID ПРОЄКТ ЕНЕРГЕТИЧНОЇ БЕЗПЕКИ*  5.5. Під час проведення позапланової невиїзної перевірки з'ясовуються лише ті питання, необхідність перевірки яких стала підставою для її здійснення, із зазначенням цих питань у посвідченні на проведення такої перевірки.  **Позапланові невиїзні перевірки не можуть здійснюватися з одних і тих самих питань за період, який вже перевірявся, за винятком випадків:**  **якщо така перевірка здійснюється з метою контролю за виконанням рішення НКРЕКП про усунення порушень вимог законодавства та ліцензійних умов із зазначеного питання;**  **за заявою ліцензіата.** | *USAID ПРОЄКТ ЕНЕРГЕТИЧНОЇ БЕЗПЕКИ*  Вважаємо, що в окремих випадках у Регулятора може виникати необхідність здійснити перевірку за тими ж питаннями за період, який вже перевірявся, зокрема, у разі отримання додаткової інформації, або з метою контролю за виконанням рішення Регулятора тощо. Тому пропонуємо узгодити дану редакцію із чинними нормами щодо позапланових виїзних перевірок. | **Не враховано**  Погоджуючись з твердженням, що в окремих випадках у Регулятора може виникати необхідність здійснити перевірку за тими ж питаннями за період, який вже перевірявся, зокрема, у разі отримання додаткової інформації, або з метою контролю за виконанням рішення Регулятора, зауважуємо, що частиною восьмою статті 19 Закону України «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг» не передбачено проведення позапланових невиїзних перевірок з підстави перевірки виконання рішень Регулятора щодо усунення порушень вимог законодавства, прийнятих за результатами планових або позапланових перевірок, та з підстави подання суб’єктом господарювання, що провадить діяльність у сферах енергетики та комунальних послуг, письмової заяви про здійснення заходу державного контролю |

**До переліку питань для перевірки дотримання вимог законодавства та ліцензійних умов суб'єктом господарської діяльності, що здійснює функції оператора ринку (додаток 5 до Порядку контролю)**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **Зауваження до** | **Редакція проекту рішення НКРЕКП** | **Зауваження та пропозиції до проекту рішення НКРЕКП** | **Обґрунтування** | **Попередня позиція НКРЕКП щодо наданих зауважень та пропозицій з обґрунтуванням щодо прийняття або відхилення щодо кожного зауваження / коментар** |
| 2.3 | 6. У рядку 2.3 графи «Питання щодо дотримання суб'єктом господарювання вимог законодавства України та ліцензійних умов» додатка 5 після слів «з персоналом» доповнити знаками та словами «, який задіяний для виконання функцій ліцензованої діяльності,». | *АТ «ОПЕРАТОР РИНКУ»*  Вилучити. | *Відповідно до ст. 21 та ст. 24 Кодексу законів про працю України (далі – КЗпП) роботодавець оформляє трудові договори з усіма особами, які вступають з ним у трудові відносини.*  *Згідно із ст. 23 КЗпП працівник не може бути допущений до роботи без укладення трудового договору, оформленого наказом чи розпорядженням роботодавця, та повідомлення центрального органу виконавчої влади з питань забезпечення формування та реалізації державної політики з адміністрування єдиного внеску на загальнообов’язкове державне соціальне страхування про прийняття працівника на роботу в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.*  *Запропоновані зміни щодо оформлення трудових договорів лише з персоналом, який задіяний для виконання функцій ліцензованої діяльності, спрямовують до потенційного порушення вимог чинного трудового законодавства, що може спричинити притягнення до відповідальності АТ «Оператор ринку» відповідно до ст. 265 КЗпП України, згідно з якою юридичні та фізичні особи - підприємці, які використовують найману працю, несуть відповідальність у вигляді штрафу в разі* *фактичного допуску працівника до роботи* ***без оформлення трудового договору (контракту)*** *у десятикратному розмірі мінімальної заробітної плати, встановленої законом на момент виявлення порушення, за кожного працівника, стосовно якого скоєно порушення. Тому, вважаємо, що запропонована редакція суперечить вимогам чинного трудового законодавства України.*  *Одночасно зазначимо, що ані Ліцензійні умови провадження господарської діяльності зі здійснення функцій оператора ринку, ані зміни, внесені до них постановою НКРЕКП від 23.08.2022 р. № 989, не передбачають відповідних кадрових вимог.* | **Не враховано**  Оскільки зазначені зміни вносяться виключно до переліку питань для перевірки дотримання вимог законодавства та ліцензійних умов суб'єктом господарської діяльності, що здійснює функції оператора ринку.  Тобто зазначені зміни не впливають на регулювання трудових відносин між роботодавцем та усіма особами, які вступають з ним у трудові відносини та не встановлюють норм права, а лише вказують, в якому обсязі Регулятор досліджує це питання під час здійснення відповідних перевірок |