

РЕШЕНИЕ

№ 7599

гр. София, 05.12.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 78 състав,
в публично заседание на 28.09.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Пенка Велинова

при участието на секретаря Александра Вълкова, като разгледа дело номер **11155** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е образувано по жалба на „Овергаз Мрежи“ АД срещу Решение № О-П-1 от 27.11.2019 г. на Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР). С него, на основание чл. 197, ал. 9 от Закона за енергетиката (ЗЕ), Комисията отказва да разпореди предоставянето на ползването на газопровода, собственост на „Градус-98“ АД, на „Овергаз Мрежи“ АД. Жалбоподателят твърди, че решението е незаконосъобразно, тъй като изводите на административния орган не кореспондират със събраните доказателства и приложимия материален закон, постановено е в противоречие с целта на закона и при съществени нарушения на съдопроизводствените правила.

В съдебно заседание по делото, чрез процесуалните си представители, поддържа жалбата и моли съда да я уважи. Иска се присъждане на направените по делото разноски. По делото в срока са постъпили и писмени бележки, с подробно изложени съображения.

Ответникът иска, съдът да отхвърли жалбата, като неоснователна и недоказана. Претендира присъждането на юрисконсултско възнаграждение. По делото са постъпили и писмени бележки с подробни доводи.

Заинтересованата страна - „Градус-98“ АД, счита жалбата за неоснователна. Претендира направените в производството по делото разноски.

СГП- редовно призована, не изпраща представител.

Административен съд София град, след като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, намира следното:

Жалбата е подадена в предвидения от закона срок, от надлежда страна, поради което и се явява допустима. Разгледана по същество е основателна по следните съображения:

Административното производство пред КЕВР е започнало по молба на „Овергаз Мрежи“ АД, вх. № Е-15-57-17 от 17.05.2019 г., с искане Комисията да разпореди предоставяне ползването на свободния капацитет на газопровод собственост на „Градус-98“ АД., собственост на дружеството жалбоподател.

Със Заповед № 3-Е-152 от 05.08.2019 г. на Председателя на КЕВР е назначена работна група, на основание чл. 197, ал. 9, изречение последно от ЗЕ, чл. 10, ал. 1, т. 2 и чл. 40, ал. 2 от Правилника за дейността на Комисията за енергийно и водно регулиране и на нейната администрация.

С писма, с изх. № Е-15-57-17 от 27.05.2019 г.; № Е-15-57-17 от 20.06.2019г. и № Е-15-57-17 от 18.07.2019 г. Комисията е изисквала от „Овергаз Мрежи“ АД информация и документи, както следва: схема, на която да са нанесени АГРС Р. 2 Запад (собственост на „Булгартрансгаз“ ЕАД), разпределителен газопровод „Център“ и газопровод на „Градус-98“ АД; информация за собствеността на газопровод „Център“; информация относно ползването на газопровод „Център“ за целите на разпределението на природен газ от „Овергаз Мрежи“ АД до други клиенти в територията, за която дружеството е лицензирано, както и информация относно основанията за това ползване, ако такова има.

„Овергаз Мрежи“ АД е предоставило исканата информация с писма с вх. № Е-15-57-17 от 12.06.2019 г., вх. № Е-15-57-17 от 25.06.2019 г., вх. № Е - 15-57-17 от 29.07.2019 г.

С писмо с изх. № Е-15-57-17 от 18.07.2019 г., Комисията е изисквала от „Булгартрансгаз“ ЕАД информация относно присъединяването към газопреносната мрежа на газопровод, собственост на „Градус - 98“ АД в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2, като в случай, че газопровода на „Градус-98“ АД е присъединен към газопреносната мрежа - да бъдат представени копия на относимите документи, както и за сключени от „Булгартрансгаз“ ЕАД договори за присъединяване към газопреносната мрежа в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2 с други дружества и съответно да бъдат представени копия на договорите, в случай че има такива, както и информация за собствеността на разпределителен газопровод „Център“, който е присъединен към газопреносната мрежа в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2.

С писмо с вх. № Е-15-57-17 от 29.07.2019 г. „Булгартрансгаз“ ЕАД е предоставило следната информация: По данни от Търговския регистър „Градус-98“ АД е регистрирано на 06.09.2017 г. и същото е създадено чрез отделяне от преобразуващото се дружество „Бисер Олива-98“ АД. По неофициална информация е сключен Договор № 278 от 01.01.2004 г. между „Булгаргаз“ ЕАД и „Бисер Олива“ АД за доставка на

природен газ. Дружеството посочило, че към тази дата не е била обнародвана Наредба за присъединяване към газопреносни и/или газоразпределителни мрежи, като сключените тогава договори за доставка са предполагали, че купувачите са вече присъединени към газопреносната мрежа, както и, че в архива му не е съхранена информация за сключени договори за присъединяване към газопреносната мрежа на „Булгартрансгаз“ ЕАД в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2, с други дружества и че не разполагало с информацията относно собствеността на разпределителен газопровод „Център“, който е присъединен към газопреносната мрежа в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2.

С писма КЕВР е изисквала последователно от „Градус-98“ АД информацията относно осъществяването на инвестиционна програма за увеличаване на газифицирани обекти, посочена в писмо на „Градус-98“ АД до „Овергаз Мрежи“ АД, изх. № 287 от 21.06.2018 г., както следва: документи за присъединяване на газопровода, собственост на „Градус-98“ АД, към газопреносната мрежа на „Булгартрансгаз“ ЕАД в АГРС Р. 2 Запад, изходна линия 2; основанийето за ползване на газопровод „Център“ от „Градус - 98“ АД за доставка на природен газ от АГРС Р. 2 Запад до собствения си обект; документи, удостоверяващи правото на собственост на „Градус - 98“ АД върху газопровода, присъединен към газопровод „Център“; информацията за свободния капацитет на газопровода, собственост на „Градус-98“ АД; становище на „Градус-98“ АД във връзка с отправеното искане на „Овергаз Мрежи“ АД, анализ със съответните изчисления по отношение на твърдението на „Градус-98“ за липса на свободен капацитет в газопровода, собственост на дружеството, в т.ч. максимален проектен капацитет на газопровода (м3/ч), максимално ползван капацитет в газопровода от „Градус- 98“ АД (м3/ч) и максимално необходим капацитет на „Градус-98“ АД (м3/ч) в газопровода във връзка с реализацията на посочения проект за газификация, както и доказателства за липсата на техническа възможност във връзка с направеното искане и съпоставка на предоставените данни за размера на капацитета, необходим за всичките инсталирани съоръжения на дружеството и проектния капацитет на газопровода.

С писма вх. № Е-15-57-17 от 01.08.2019 г., Е- 15-57-17 от 21.08.2019 г.и Е-15-57-17 от 12.11.2019г. На КЕВР „Градус-98“ АД е представило изисканата от него информацията, както следва:

Основен предмет на дейност на дружеството била „отглеждане на домашни птици“. В тази връзка в землището на [населено място] вода, местността „Батмиш“, [община], „Градус-98“ АД изградило двадесет и седем броя халета за кокошки - носачки и от м. май 2018 г. бил стартиран проект по газифицирането им. Съгласно Разрешение за строеж № 185 от 15.05.2018 г., издадено от главния архитект на [община], на „Градус - 98“ АД било разрешено да извърши строително-монтажни работи за обект: „Изграждане на площадкова газопроводна мрежа за 27 броя халета за кокошки-носачки в център „Север“ на база Р. - газификация на 18 броя халета на три етапа. Предвидено било изграждането на площадков газопровод с работно налягане $P_r=0,4\text{MPa}$ (4bar, който щял се присъедини към съществуващата площадкова мрежа в имота на възложителя „Градус-98“ АД). На отделни етапи щели да се изградят газови инсталации за захранване на халетата. В абонатното помещение щял да бъде

монтиран газов керамичен инфрачервен излъчвател и горивни уредби за отоплителните газове уреди.

На 26.10.2018 г. от дирекция „Устройство на територията, контрол по строителството“ на [община] било издадено Удостоверение № 195 за въвеждане в експлоатация на строеж категория четвърта за обект „Изграждане на площадкова газопроводна мрежа за 27 броя халета за кокошки - носачки в център „Север“ на база Р. и газификация на 18 броя халета на три етапа.

На 18.03.2019 г. от [община] било издадено удостоверение № 56 за въвеждане в експлоатация на строеж от четвърта категория за обект - изграждане на площадкова газопроводна мрежа за 27 броя халета за кокошки - носачки в център „Север“ на база Р. - газификация на 18 броя халета на три етапа. Съгласно Разрешение за строеж № 291 от 10.07.2019 г. на главния архитект на [община], на „Градус-98“ АД било разрешено извършването на строително-монтажни работи за обект „Градус 98“ за Р., подобект: газификация на 5 халета в център „Север“ за кокошки-носачки 0900175, местност „Батмиш“ в землището на [населено място] вода, [община].

В разрешението за строеж се предвиждало газификация на 5 броя халета на газорегулаторни инсталации, газови уредби за хранване на газови консуматори - отопляващи модули, газови калорифери и газови керамични инфрачервени излъчватели. В газорегулаторната инсталация налягането на природния газ от площадковия газопровод щял да се редуцира от 4 бара на 20 до 25 микробара. Проектът щял да се реализира в имот с № 000175, местност „Батмиш“ в землището на [населено място] вода, [община] и включвал газификация на още 15 халета, която следвало да се завърши към 1999г., като към момента били изпълнени и въведени в експлоатация 12 халета. Предстояла газификация на още 15 халета, за които била изпълнена площадковата газификация и поетапно се изграждала вътрешната такава, която се предвиждало да бъде завършена до края на 2019 г.

През 2020 г. предстояла газификация на всички сгради до пълния обем на птицекомбината. Предвид осъществяващия се към момента инвестиционен проект, на „Градус-98“ АД предстояло планирано увеличение на потреблението на природен газ и в краткосрочна перспектива нямало да е налице „свободен капацитет“ по смисъла на чл. 197, ал. 1, изр. първо от ЗЕ като основание за предоставяне на ползването на съоръженията на „Градус-98“ АД на „Овергаз Мрежи“ АД.

В писмото си, „Градус-98“ АД заявяват, че притежават 2% идеални части от правото на собственост върху газопроводно съоръжение - тръбопровод за природен газ ниско налягане от АГРС Запад [населено място] до Централна промишлена зона на [населено място] (бивш завод „П. К.“), цялото с дължина 8 892 м., в това число:

- от АГРС Запад до югоизточен ъгъл на градско гробище „Чародейка“ с ф 300 + 5 666 м;

- от югоизточен ъгъл на градско гробище „Чародейка“ до: бивш завод „Петър Караминчев“ АД с ф200 = 1996 м.; бивш ТПК „Б. При“ (в несъстоятелност) с ф 200 =

694 м. и с ф80 = 473 м. и отклонение до „СЕТ“ АД с ф 150 = 63 м.

На база на предоставената информация и документи се установява още, че „Градус-98“ АД е придобило 2% идеални части от правото на собственост върху съоръжението по силата на Договор от 29.11.2013 г. за покупко-продажба на идеални части от газопроводно съоръжение, по силата на който „М-газ“ ЕООД прехвърля на „Градус-98“ АД 1% от собствените си идеални части върху тръбопровода и Договор от 02.01.2019 г. за покупко-продажба на идеални части от газопроводно съоръжение, по силата на който „М-газ“ Е., прехвърля на „Градус-98“ АД 1% от собствените си 6,380 идеални части върху тръбопровода.

Газопроводът за природен газ ниско налягане от АГРС Запад [населено място] до Централна промишлена зона на [населено място] (бивш завод „П. К.“), с дължина 8 892 м, върху който „Градус-98“ АД има право на собственост от 2% идеални части е присъединен към газопреносната мрежа на „Булгартрансгаз“ ЕАД в АГРС Р. Запад. Изградено е газопроводно отклонение от газопровод „Център“ до три отделни обекта на „Градус-98“ АД, снабдявани с природен газ.

„Градус-98“ АД е представило пред КЕВР и нотариален акт за продажба по реда на чл. 46, ал. 1, предл. второ от Закона за особените залози на отделни елементи - съвкупност от недвижими имоти и подобрения, включени в състава на заложено търговско предприятие „Галус-Импекс“ АД, [населено място]. От него е установено, че „Градус 98“ АД (предишно наименование „Бисер Олива-98“ АД) е закупило поземлен имот 000175 в землището на [населено място] вода, област Р., в местността „Батмиш“, в който към момента се реализирал инвестиционния проект на „Градус-98“ АД, ведно с всички съоръжения по изградената газопроводна система, както и изграждащата се такава към останалите стопански обекти.

По отношение на свободния капацитет на газопровода, в писмата си дружеството отбелязва, че следва да се има предвид факта, че за зимния период в момента няма натрупана статистика за потреблението, предвид бъдещото разширение на използващите природен газ мощности. След консултация с проектантския екип и направен анализ стигнало до извод, че може да се очаква така наречения „спад на налягането в крайна точка на консумация. Това щяло да доведе до затруднение в работата на инсталираните нови мощности в птицекомбината и означавало, че към момента свободен капацитет не е наличен. „Градус-98“ АД заявяват изцяло отрицателно становище по искането на „Овергаз Мрежи“ АД КЕВР да упражни правомощието си по чл. 197, ал. 9, изр. последно от ЗЕ, предвид факта, че не били налице нито технически възможности, нито свободен капацитет на газопровода, които да позволяват в дългосрочен план използването му от „Овергаз Мрежи“ АД. Посочило, че до момента от „Овергаз Мрежи“ АД не е постъпвало искане за конкретен капацитет, а само за целия свободен капацитет - не било получено конкретно предложение за свободен капацитет, което да бъде обсъдено и надлежно оформено в договорни отношения с „Градус 98“ АД. Отбелязали, че инвестиционният проект предполагал още през сезон есен-зима 2019-2020 г. да бъдат газифицирани и отоплявани халетата за отглеждане на кокошки - носачки. Едно евентуално разрешение от страна на КЕВР в полза на „Овергаз Мрежи“ АД щяло поставило под

въпрос изпълнението на инвестиционния проект, тъй като би означавало невъзможност да се използва пълният капацитет на газопровода и да се отопляват отглежданите кокошки – носачки.

От заинтересованата страна „Градус 98“ АД в писмата пред КЕВР са изложени и следните обстоятелства, свързани пряко с цялата стопанска дейност на дружеството на територията на [населено място]: Всички обекти на дружеството - 80 на брой сгради, ведно с новогазифициращите се, се отоплявали с природен газ. В тези сгради се отглеждали кокошки - носачки, като за тяхното отопление било необходимо температурата в халетата да не пода под 17-18 градуса. Противното би довело до по-ниска производителност и сериозни икономически загуби за „Градус-98“ АД. Консумацията на природен газ от „Градус-98“ АД не била свързана само с осъществявания в момента икономически проект, но и с редица вече газифицирани обекти. Въпросът за свободния капацитет на газопровода на „Градус-98“ АД не следвало да се разглежда и решава само и единствено по отношение на реализирания инвестиционен проект, а било необходимо да се отчете, че всички съществуващи към момента сгради на „Градус 98“ АД на територията на [населено място] се захранвали и отоплявали с природен газ. Не били налице нито технически възможности, нито свободен капацитет, които да са предпоставка за упражняване от страна на КЕВР на правомощието по чл. 197, ал. 9, изр. последно ЗЕ.

В представения анализ за капацитета на газопровода, „Градус-98“ АД посочил, че общата топлинна мощност за съоръженията на дружеството е 32 285 киловата, а общият разход на Природен газ - 3 225,4 м3/час.

Максимално ползваният към момента капацитет на „Градус-98“ АД в м3/час за съоръженията следвало да се предвиди, като се изключи обектът „Птицекланица“, който все още не бил в експлоатация, което означавало, че общата топлинна мощност за съоръженията на дружеството към момента е 25 285 киловата, а общият разход на природен газ - 2 539,4 м3/час.

Газопроводното отклонение на „Градус - 98“ АД било изградено при следните параметри:

- диаметър ф219 с дължина 4 км;
- диаметър ф110 с дължина 2 км;
- диаметър ф63 с дължина 1 км;
- работно налягане - 6 бара.

Необходимият и ползваният капацитет били отчетени в крайната точка на ползване, където диаметърът на газопровода бил ф110, и поради това липсвала техническа възможност за предоставяне на свободен капацитет, тъй като предоставянето на такъв би довело до пад на налягането (2540 м3/час).

Според „Градус-98“ АД от предоставената информация било видно, че натоварването

на газопровода е значително и в крайната точка на потребление щяло да има изключителен пад на налягане, което щяло да затрудни производствените процеси в птицекомбината при повишение на консумацията. Към настоящия момент съоръжението можело да осигури безпрепятствено захранване само на мощностите на „Градус - 98“ АД. До момента всички разходи по изграждане, поддръжка и ремонти на газопровода били за сметка на собственика на газопроводното отклонение - „Градус-98“ АД.

В допълнение към горното, с писмо с вх. № Е-15-57-17 от 18.10.2019 г. „Градус-98“ АД е представило Протокол Образец Акт 16 от 09.10.1991 г. по чл. 40 от Наредба за държавно приемане на обектите по капитално строителство за обект: „Тръбопровод за природен газ „НН“ за ОП „Яйца и птици“ Р. /ДФ „Г. - И.“ Р./. В Протокола е посочено, че газопроводът е с годишен капацитет 4,8 млн. н.м3/год. и работно налягане 6 кг./см², като 4031 л.м. от газопровода били изпълнени с тръби диаметър ф219, а 495 л. м. - с диаметър ф108. „Градус-98“ АД изчислило, въз основа на данните в протокола консумацията на природен газ, както следва:

а) сезонната консумация - 960 хил.м.3/месец;

б) дневна консумация - 32 хил.м.3 /ден;

в) часова консумация - 1 333 м.3 /час.

В писмо с вх. № Е-15-57-17 от 12.11.2019 г. „Градус-98“ АД е посочило, че данните за капацитета на газопровода включват всички инсталирани мощности на дружеството, включително тези които предстояли да влязат в експлоатация в най-близко време. Дружеството пояснява, че данните за инсталираните мощности с максимална консумация на газ от 2 539,4 м.3/час са условни при 100% едновременност на консумацията, което практически било невъзможно. При заложен 52% „коефициент на едновременност“ на консумацията, капацитетът бил 1320,49 м.3/час, като това обяснявало разликата в стойността на капацитетите. Н. мощности в „Градус-98“ АД предстояли да бъдат експлоатирани за първи отоплителен сезон и предстояло да бъдат проведени непосредствени наблюдения върху тях.

Описаните факти и доказателствата, въз основа на които са установени – справки, анализ и документи са описани в изготвения по заявлението доклад на КЕВР, с вх. № Е-Дк-791 от 22.11.2019 г.

С него се предлага следните правни аргументи за разрешение на подаденото заявление: „Овергаз Мрежи“ АД има издадена лицензия Л-441-08 от 30.03.201 г. за осъществяване на дейността „разпределение на природен газ“ и лицензия Л-44 30.03.2015 г. за осъществяване на дейността „снабдяване с природен газ от краен снабдител за обособена територия „Д.“ и общините Р., Горна О., В. Л., П., Р., И., Л., П. и Л., за срок от 27 години. „Градус-98“ АД е с предмет на дейност: производство, преработка и реал всякакъв вид земеделска и животинска продукция, покупка на специализирана земеделска, животновъдна техника и оборудване, отдаване под наем на складови площи. Дружеството притежава идеални части от процесния газопровод и по силата на правото си на собственост върху част от него, обектът е присъединен

посредством собствения си газопровод към газопреносната мрежа и в този смисъл „Градус-98“ АД има качеството на клиент, присъединен към газопреносната мрежа. В землището на [населено място] вода, местността „Батмиш“, [община], „Градус-98“ АД е изградило 27 халета за кокошки-носачки, От м. май 2018 г. „Градус -98“ АД е стартирало проект по газифицирането на тези халета. Газификацията на 18 халета щяла да бъде извършена на три етапа:

- първи етап изграждане на цялата площадкова газопроводна мрежа и газови инсталации в халета с № 18, 19, 20, 21,22и23;

- втори етап - изграждане на газови инсталации в халета с № 13, 14, 15, 16, 17 и 26;

- трети етап - изграждане на газови инсталации в халета с Ж 28, 29, 30, 31, 32 и 33.

От Дирекция „Устройство на територията, контрол по строителството“ на [община] е издадено Удостоверение № 195 от 26.10.2018 г. за въвеждане в експлоатация на строеж категория четвърта за обект „Изграждане на площадкова газопроводна мрежа за 27 броя халета за кокошки-носачки в център „Север“ на база Р. -газификация на 18 броя халета на три етапа“ - първи етап. От [община] е издадено Удостоверение № 56 от 18.03.2019 г. за втория етап. Към момента на изготвяне на доклада били изпълнени и въведени в експлоатация 12 халета от общо 18. Предстояла газификация на още 15 халета до пълния обем от 27 халета, за които била изпълнена площадковата газификация и поетапно се изграждала вътрешната такава, която се предвиждало да бъде завършена до края на 2019 г. През 2020 г. предстояла газификация на всички сгради до пълния обем на птицекомбината.

Вследствие осъществяващият се инвестиционен проект на „Градус -98“ АД предстояло планирано увеличение на потреблението на природен газ. Не било постигнато съгласие между „Градус-98“ АД и „Овергаз Мрежи“ АД за предоставяне ползването на газопровода, собственост на първото дружество.

Съгласно чл. 197, ал. 9 от ЗЕ присъединените към газопреносната мрежа клиенти при техническа възможност и свободен капацитет предоставят ползването на собствените си съоръжения на съответния оператор на газоразпределителна мрежа, получил лицензия, за целите на разпределението на природен газ до други клиенти на територията, определена в лицензията. Ползването се предоставяло след сключване на договор по цена, определена по методика, одобрена от комисията. В договора с лицензианта се договоряли условията на ползването, включително условията за оперативно управление и измерване на газа, доставян до всеки от клиентите, включително до лицето, предоставящо ползването, за гарантиране на единно оперативно управление и измерване на доставяните до клиентите количества природен газ. При непостигане на съгласие комисията разпореждала предоставянето на ползването и заплащането на цена, определена от комисията по методиката.

За да се разпорежи КЕВР на основание чл. 197, ал. 9 от ЗЕ за предоставянето на ползването на съоръженията на „Градус-98“ АД на „Овергаз Мрежи“ АД и заплащането на цена, определена по методиката, било необходимо да са налице

кумулятивно следните предпоставки: техническа възможност и свободен капацитет.

От предоставените от „Градус-98“ АД данни било видно, че в случай на предоставяне ползването на газопровода на „Овергаз Мрежи“ АД щяла да се повиши консумацията на природен газ и натоварването на газопровода щяло да е значително в крайната точка на потребление, което щяло доведе до голям пад на налягането и да затрудни производствените процеси в птицекомбината. С тези мотиви се предлага да се постанови отказ по заявлението.

Докладът е разгледан на закрито заседание на КЕВР, на 27.11.2019 г., видно от представеното извлечение от Протокол № 204 от 27.11.2019 г., по т. 12, на закритото заседание е прието и Решение № О-П-1 от 27.11.2019 г. на КЕВР. С него изцяло се възприемат фактите, описани в доклада, както и в обстоятелствената част на настоящото решение и правните изводи в доклада. С тях е мотивирано решението да се постанови отказ по искането на „Овергаз Мрежи“ АД.

Решението е постановено от Комисията със 7 гласа „за“, от които три гласа на членове на Комисията със стаж в енергетиката, връчено е на жалбоподателя и обжалвано в законния срок.

По делото са изготвени две експертизи, при двете му разглеждания от АССГ, с които се изясняват следните факти във връзка с капацитета на газопровода:

Съдът кредитира и приема изцяло заключението на експертизата, изготвена при второто разглеждане на делото, а не първата, по следните съображения: В първата експертиза са констатирани непълноти и неясноти при първото разглеждане на делото пред ВАС, което е довело до отмяна на първото решение на АССГ и връщане на делото за ново разглеждане, с указания за изготвяне на нова експертиза. При втората експертиза делото е попълнено с писмени доказателства, които са предоставени на вещото лице, което ги е ползвало при изготвяне на заключението. Освен това, то е посетило на място и е възприело лично състоянието на газопровода. Ето защо, съдът намира това заключение за обективно пълно и обосновано и базира решението си на него.

Неоснователни са възраженията за недопустимост на новосъбраните доказателства и изготвената експертиза, поради това, че е следвало да се съберат при първото разглеждане на делото. Решението, постановено при първото разглеждане на делото е отменено, поради допуснати съществени процесуални нарушения, изразяващи се в несъбиране на необходимите доказателства за изясняване на обстоятелствата по делото и необоснованост на експертното заключение. При това основание за отмяна на съдебния акт, съдът е длъжен при новото разглеждане на делото да събере всички относими към предмета на делото доказателства и да изясни фактите.

Със заключението на втората експертиза по делото се установяват следните факти: Максималният капацитет на газопровода в частта му от Газопровод Център от St 325x6 с обща дължина 8 892м. е 15 000 м³/час, а максималният капацитет на газопровода до обектите на „Градус-98“ са както следва: за St ф 219x6 < 11 000 м.3/ч.;

за РЕНД ф110х10 = 2000 м3/ч.; за РЕНД ф63х5,8 = 800 м3/ч.

Максималният капацитет на газопровода в частта му от Газопровод Център от St ф325х6 с обща дължина 8 892м. според изпълнителската му документация е 15 000 м3/час.

За общо инсталирани мощности от 24987 kW необходимият часов капацитет е = 2842м3/час, като за площадка А - 290,45 м3/час; за пл. В (ГРП-2)= 1002 м3/час; за пл.В (ГРП-3)= 1550 м3/час; и за пл.С = 0 м3/час. Инсталираните мощности никога не работят 100% заедно в един и същи момент, а работят заедно само някакъв %. Примерно: При 52% натовареност ще имаме общо необходим часов капацитет - 1617 м3/час (за пл.А =290,45 м3/час; за пл.В (ГРП-2)=521 м3/час и за пл.В (ГРП-3)=806 м3/час).

За определяне на свободния капацитет на газопровода от значение са следните технически параметри: начално и крайно налягане, диаметър на газопровода, дължина на газопровода, материал и грапавост на тръбата, температура на газа и състав на газа.

За действително инсталираните мощности на пл.А и пл. В на „Градус-98“ АД, които са в размер на 24987 kW, е необходим свободен капацитет от 2842 м3/час; за бъдещите инвестиции и газови консуматори от 36067 kW е необходим свободен капацитет от 3690 м3/час, за бъдещите газови консуматори /от които, за халетата: 117 бр. печки FARM235х235 kW = 7495 kW; 11бр. на пл. А и 106 бр. на пл. В, за клинцата - 2, бр. котли П.-4х3500=7000 kW на пл.С и за люпилнята на пл. В /4бр. котли х393 kW/ = 1572 kW/.

Започнала е реализацията на инвестиционните намерения за изграждане на площадкова газопроводна мрежа за газификация на халетата на „Градус 98“ АД.

Газопроводът може да работи с проектните параметри и в бъдещ период, т.к. е поддържан в изправност, за което има издадени протоколи от РО на ИДТН - Р.. Съгласно Наредбите за безопасна експлоатация, редовно се извършват периодични технически прегледи на всеки 12, месеца, при които се проверява изправността и безопасната експлоатация на газопровода.

В участъка от газопровода на „Градус-98“ АД с ф219х6мм и дължина 4031м. има достатъчно голям капацитет и падът на налягане е незначителен, което не се отразява на работата, на съоръженията При това експлоатационния живот на газопровода не оказва влияние, тъй като се поддържа в добро състояние.

Към момента не са запазени с газ 117 печки F.-235, 2 бр. парни котли П.-4 и 4 бр. котли в люпилнята, с мощност 36067 kW, с часови капацитет на запазване 3690 м3/час.

Налице е запазване от процесния газопровод на потребители, различни от „Градус98“ АД - има отклонение ГО до „Полисан“ АД от ф32х3мм, с дължина 1182м. и рРаб. - 6/0,02 бара за къща-резиденция, с вероятна мощност на газови уреди -2360 kW. За дата на присъединяване може да бъде приета датата на съгласието за

присъединяване между „Полисан“ АД и „Градус-98“ АД, а именно 01.09.2015г. По данни на „Градус-98“ АД, „Полисан“ АД ползва свой капацитет до днес, а не от газопровода на „Градус 98“ АД, тъй като е клиент на „Булгаргаз“ АД. Не е открита техническа документация на отклонението ГО до „Полисан“ АД, т.к. същия е клиент вероятно на „Булгаргаз“ АД, както и договор за присъединяване с цени и количества между „Полисан“ АД, а имат само съгласие за присъединяване от 01.09. 2015г. от „Градус-98“ АД.

Технически възможно е във вида, в който съществува газопровода, да бъде използван за целите на разпределение на природен газ до други потребители, извън вече присъединените. Възможно е да бъде присъединен консуматора „Експрез сервиз“ ООД на гара Образцов чифлик с мощност 1000 kW, за което е необходим свободен капацитет от 10 м3//час. Това може да стане като се изгради газопроводно отклонение /ГО/ от тръби ф63x5,8, чрез връзване в процесния газопровод ф219x6

Към момента има изградено разклонение, освен до площадка С (старата кланица) до „Полисан“ АД, от тръби с ф32x3мм, с дължина 1182м. и рРАБ. = 6/ 0,02 бара за къща-резиденция с вероятна мощност на газовите уреди - 2360 kW, с необходим часов капацитет от 26 м3//час. При кранов възел /KB3/ максималния капацитет на газопровода St ф219x6 е 11 000 м3//час, т.е достатъчно голям.

Изграждането на газопроводно отклонение ГО до „Експрез сервиз“ ООД не би се отразило на часовия капацитет на газопровода в различните му части с диаметри Ф219, Ф110 и Ф063, т.к. имат достатъчно свободен капацитет.

Разпределителният газопровод между т.4 и т.6 от схемата към първата СТЕ представлява газопроводна инсталация и е изградена в сервитута на път П-23 Р. – К..

Налице е техническа възможност за предоставяне на свободния капацитет особено в участъка St ф219x6, където свободният капацитет е твърде голям (11 000 м3//час). Свободният капацитет в участъка на газопровода от St ф219x6, който „Овергаз Мрежи“ АД иска да ползва в момента е 9 383 м3//час (+ 11 000 -1617 м3//час за 52% консуматори) или 8 158 м3//час = 11 000 - 2 842 м3//час при 100% консуматори). Общо при действащи бъдещи консуматори ще бъде 4468 м3//час свободен капацитет за участъка St ф219x6мм.

Дори при предоставяне на целия свободен капацитет на „Овергаз Мрежи“ АД, не може да се получи твърденият от „Градус-98“ АД критичен спад на налягането в крайната точка на ползване на газопровода от собственика му. Няма автоматичен спад на налягането от 6 бара, тъй като системата се запълва автоматично след всяко ГРП. Свободният капацитет е изчислен при отчитане на максималния капацитет и на заетия капацитет от мощностите на „Градус-98“ АД, което гарантира нормална работа в крайната точка на ползване на газопровода.

При така установените факти, съдът намира от правна страна следното:

Решението е прието от компетентният административен орган, в рамките на правомощията на Комисията по ЗЕ по чл. 197, ал. 9 от ЗЕ. Същото е в установената от

закона форма съгласно чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от АПК, издадено в съответствие с изискванията на ЗЕ и Правилника за дейността на КЕВР и на нейната администрация. Решението съдържа мотиви по отношение на твърденията, в искането на „Овергаз Мрежи“ АД. Спазена е процедурата по приемане на административния акт. Комисията е събрала информация и документи от страните, имащи отношение към случая. Събраните доказателства са анализирани от компетентни лица, съставен е доклад, който е разгледан от компетентния решаващ орган.

По същество обжалваното решение е неправилно и постановено при съществени процесуални нарушения – непълнота на доказателствата и неизяснена фактическа обстановка.

Няма спор по въпроса и се установява от доказателствата по делото, че „Овергаз Мрежи“ АД има издадена лицензия Л-441-08 от 30.03.201 за осъществяване на дейността „разпределение на природен газ“ и лицензия Л-44 30.03.2015 г. за осъществяване на дейността „снабдяване с природен газ от краен снабдител за обособена територия „Д.“ и общините Р., Горна О., В. Л., П., Р., И., Л., П. и Л., за срок от 27 години, а „Градус-98“ АД притежава идеални части от процесния газопровод, който е присъединен към газопреносната мрежа и в този смисъл „Градус-98“ АД има качеството на клиент, присъединен към газопреносната мрежа.

За да се разпорежи КЕВР на основание чл. 197, ал. 9 от ЗЕ за предоставянето на ползването на съоръженията на „Градус-98“ АД на „Овергаз Мрежи“ АД и заплащането на цена, определена по методиката, е необходимо да са налице кумулативно следните предпоставки: техническа възможност и свободен капацитет. По делото са събрани необходимите доказателства и е изготвена техническа експертиза, подробно обсъдени в настоящото решение, които установяват, че и двете предпоставки са налице. Предвид на което решението на КЕВР е необосновано и следва да бъде отменено.

В нарушение на задълженията си, произтичащи от разпоредбите на ЗЕ – чл.197, ал.9 и на чл.142, ал.1 от Наредба № 3 от 21 март 2013г. за лицензиране на дейностите в енергетиката, КЕВР не е извършила обективна проверка по заявлението за изясняване на действителните обстоятелства, действайки в нарушение на принципа по чл. 9 от АПК, не е извършила проверка на въпросния газопровод, за да установи фактическото положение към датата на проверката, за да констатира наличието на свободен капацитет на същия за предоставяне на достъп до газопровода на заявителя за целите на разпределението на природен газ до негови клиенти. Предвид изложеното оспореното решение на КЕВР като незаконосъобразно, постановено при съществено нарушение на административнопроизводствените правила и в противоречие с материалния закон, следва да бъде отменено, а преписката върната на КЕВР за ново произнасяне, при извършване на действията и спазване на указанията по приложението на закона, дадени в настоящето решение.

Предвид изхода на спора, на жалбоподателят следва да бъдат присъдени направените по делото разноски във връзка с разглеждане на делото пред АССГ и при първото му разглеждане пред ВАС, а именно: 1520лв.- 50лв. - платена държавна такса, 500лв.

-възнаграждение на вещото лице при първото разглеждане на делото, 370 лв. - държавна такса за разглеждане на делото пред ВАС, 600лв. - разноски за експертиза пред АССГ при второто разглеждане на делото.

Основателно е искането за присъждане на юрисконсултско възнаграждение на жалбоподателя, на основание чл. 78, ал. 8 от ГПК, вр. чл. 144 АПК, вр. чл. 24 от Наредбата за заплащане на правната помощ. Същото следва да се уважи, като на жалбоподателя се присъдят по 100лв. за всяка съдебна инстанция до момента или общо 300лв.

Предвид изложеното, съдът

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалбата на „ОВЕРГАЗ МРЕЖИ“ АД, ЕИК[ЕИК], Решение №О-П-1/27.11.2019г. на Комисията за енергийно и водно регулиране, с което е постановен отказ да се разпорежи на основание чл. 197, ал. 9 от ЗЕ предоставяне ползването на собствения на „Градус-98“ АД газопровод на „Овергаз мрежи“ АД.

ВРЪЩА преписката за Комисия по енергийно и водно регулиране, за ново произнасяне по искането в писмо вх. № Е-15-57-17 от 17.05.2019 г на „Овергаз Мрежи“ АД, на основание чл. 197, ал. 9, изречение последно от Закона за енергетиката, в 30-дневен срок, при спазване на указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в настоящото решение.

ОСЪЖДА КЕВР да заплати на „ОВЕРГАЗ МРЕЖИ“ АД, ЕИК[ЕИК], разноските по делото в размер на 1520лв.и юрисконсултско възнаграждение в размер на 300лв.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва с касационна жалба, чрез Административен съд София-град, пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: