

РЕШЕНИЕ

№ 492

гр. София, 24.01.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 8 състав, в публично заседание на 26.11.2019 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Деница Митрова

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **508** по описа за **2018** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 13, ал. 9 от Закона за енергетиката (ЗЕ).

Образувано е по протест вх. № 1034 от 11.01.2018 г. и вх. № 1370 от 15.01.2018 г. по описа на АССГ, подаден Рая Б. - прокурор в отдел „Надзор за законност“ при Върховна административна прокуратура срещу Решение № Ц-34 от 15.12.2017г. на Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР), в частта му по т. 16, с която са утвърдени цени на водоснабдителни и канализационни услуги, без ДДС, считано от 01.01.2018 г., предоставяни от [фирма], [населено място].

В протеста са изложени подробни съображения за незаконосъобразност на атакуваното решение. В хода на съдебното производство пр. Б. редовно призован, се явява лично, поддържа подадения от него протест и предлага да бъде уважен.

Ответникът, Комисия за енергийно и водно регулиране, редовно призован, се представлява от юрк. В., която оспорва протеста и предлага същият да не се уважава, тъй като оспореното решение е правилно и законосъобразно.

Заинтересованата страна – [фирма] – [населено място], редовно призована, се представлява от юрк. А., който оспорва протеста и предлага да не се уважава.

Административен съд София град, III отделение, 8 – ми състав, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа страна следното:

С протестираното Решение № Ц – 34 от 15.12.2017г., на основание чл. 6, ал. 1, т. 2, чл.

12 и чл. 10 от Закона за регулиране на водоснабдителните и канализационните услуги (ЗРВКУ), чл. 6, т. 2 и чл. 29 от Наредбата за регулиране на цените на водоснабдителните и канализационни услуги (НРЦВКУ), т. 51 и т. 52 от Указания за образуване на цените на водоснабдителните и канализационните услуги чрез метода „горна граница на цени“ за регулаторния период 2017-2021 г., приети с решение по Протокол № 76 от 19.04.2016г., т. 3, поправени с решение по Протокол № 118 от 07.06.2016г., т. 8 (Указания НРЦВКУ) КЕВР е утвърдила, считано от 01.01.2018 г. цени без ДДС на водоснабдителните и канализационните услуги, предоставяни от 16 ВиК оператора, при прилагане на метода на ценово регулиране „горна граница на цени“. По т. 16, в която част решението се протестира в настоящото производство, то касае цените на водоснабдителните и канализационните (В и К) услуги, предоставяни от ВиК Е., [населено място].

Административното производство е образувано в КЕВР във връзка с годишните изменения на цените на водоснабдителните и канализационните услуги по метода на ценово регулиране “горна граница на цени” за ВиК операторите с одобрени от КЕВР бизнес планове, утвърдени цени за 2017 г. и одобрени цени за 2018 - 2021 г.

С решение по Протокол № 76 от 19.04.2016 г., т. 3, поправени с решение по Протокол № 118 от 07.06.2016 г., т. 8, КЕВР е приела Указания за образуване на цените на водоснабдителните и канализационните услуги чрез метода „горна граница на цени“ за регулаторния период 2017 - 2021 г. (Указания НРЦВКУ). Според т. 51 от Указания НРЦВКУ, през регулаторния период 2017-2021 г. Комисията прилага метода “горна граница на цени”, при който утвърждава цени на ВиК услуги за първата година от регулаторния период (2017 г.) и одобрява цени за следващите години (2018 г. – 2021 г.). Одобрените цени за всяка година от бизнес плана се изменят служебно от Комисията в съответствие с чл. 6, т. 2, във връзка с чл. 4 от НРЦВКУ.

С оглед изпълнение на правомощията на КЕВР е извършен анализ относно годишните изменения на цените по метода на ценово регулиране “горна граница на цени” за ВиК операторите с одобрени от КЕВР бизнес планове, утвърдени цени за 2017 г. и одобрени цени за 2018-2021 г. Резултатите от извършения анализ са отразени в доклад с вх. № В-Дк-140 от 27.11.2017 г., който е приет от КЕВР с решение по Протокол № 255 от 30.11.2017 г. и е публикуван на интернет - страницата на Комисията. В изпълнение на изискванията на чл. 13, ал. 5, т. 2 от Закона за енергетиката (ЗЕ) е проведено открито заседание на 07.12.2017 г.

За участие в откритото заседание са поканени представители на [фирма], [фирма], [населено място], [фирма], [фирма], [населено място], [фирма], [населено място], [фирма], [населено място], [фирма], [фирма], [фирма], [населено място], [фирма], [населено място], [фирма], [фирма], [фирма], [населено място], [фирма], [населено място] и [фирма], [населено място].

От заинтересовани лица са постъпили и писмени становища. Част от тях са взели участие и в проведеното открито заседание, на което е взето решение за насрочване на закрито заседание за вземане на решение относно изменение на одобрените цени на ВиК услуги за 2018 г.

На закрито заседание на 15.12.2017 г. КЕВР е утвърдила, считано от 01.01.2018 г. цени без ДДС на ВиК услугите, предоставяни от ВиК операторите. Решението е взето с 4 гласа „за“, от които един глас на член на КЕВР със стаж във ВиК сектора.

По делото като доказателство е приложено решение на КЕВР № БП – Ц - 22 от 30.11.2017 г., с което са одобрени бизнес плана на ВиК оператора /л. 208/ за

регулаторния период 2017-2021 г. при прилагане на метод на ценово регулиране горна граница на цени. Това решение е било протестирано от Върховна административна прокуратура и е отменено с решение № 10477 от 05.07.2019 г., постановено по адм. дело № 8759/2018 г. по описа на ВАС, Четвърто отделение.

При така установената фактическа обстановка настоящият съдебен състав направи следните правни изводи:

Протестът е подаден в предвидения в чл.149, ал. 4 от АПК преклузивен 1-месечен срок, от надлежна страна съгл. чл. 16 от АПК, поради което е процесуално допустим.

Разгледан по същество се явява основателен.

Съгласно чл. 21, ал. 7 от ЗЕ правомощията на КЕВР за регулиране на дейностите в областта на водоснабдяването и канализацията се определят в ЗРВКУ. Решението е постановено от компетентен орган по смисъла на чл. 6, ал. 1, т. 1 и т. 2, във връзка с чл. 11, ал. 1, чл. 12 и чл. 14, ал. 1 от ЗРВКУ, в състав и мнозинство съгласно изискванията на чл. 13, ал. 2, т. 2 от Закона за енергетиката (ЗЕ) и след изпълнение на предвидената процедура.

Съгласно чл. 36, ал. 1, т. 2 от Правилника за дейността на КЕВР и на нейната администрация, Комисията приема решения с явно гласуване и с мнозинство повече от половината от общия брой членове или от членовете на съответния състав, от които поне един от членовете със стаж: в областта на водоснабдяването и канализацията при упражняване правомощия на комисията във водоснабдяването и канализацията. Съгласно отразеното в протокола от проведеното на 15.12.2017 г., това изискване е спазено.

Съгласно разпоредбите на чл. 29 от НРЦВКУ одобрените цени за всяка година от бизнес плана се изменят служебно от Комисията, като измененията се извършват ежегодно с решение на Комисията, което се взема в закрито заседание преди началото на ценовия период, за който се отнасят.

Методологията за изменение на одобрените цени за 2018 г. е регламентирана в чл. 6, т. 2 от НРЦВКУ и в т. 51 и 52 от Указания НРЦВКУ, съгласно които одобрените цени на ВиК услуги за 2018 г. се изменят чрез добавяне на инфлация и намаляване с коефициент Е за подобряване ефективността на дружеството (посочен изрично в решението за одобряване на бизнес план и за утвърждаване и одобряване на цени на ВиК услуги, обсъден преди вземането на решение на открито заседание с дружеството и на обществено обсъждане със заинтересованите лица).

Комисията извършва анализ на социалната поносимост на цената на ВиК услугите въз основа на актуална информация за доход на лице от домакинство за съответните области (информация за средно-месечен паричен доход на лице от домакинството по области за 2016 г. от изследване „Статистика на доходите и условията на живот EU-SILC“ е предоставена от Националния статистически институт с писмо с вх. № В-04-00-56 от 08.11.2017 г.).

Нормите на раздел II „Годишни изменения на цените през регулаторния период“, глава четвърта „Процедурни правила“ на НРЦВКУ не уреждат специална процедура във връзка с приемането на решение от КЕВР за утвърждаване на цени при годишните изменения на одобрените цени през регулаторния период. В тази връзка Законът за енергетиката (ЗЕ) регламентира общите процедурни правила при приемане на решения от Комисията. Съгласно чл. 13, ал. 5, т. 2 от ЗЕ заседанията на Комисията са открити, когато се разглеждат заявления или искания, свързани с утвърждаване на цени. Предвид императивния характер на разпоредбата КЕВР е провела открито

заседание, а решението съгл. чл. 13, ал. 7 е взето на закрито заседание на 15.12.2017 г. Съгласно чл. 14, ал. 1 от ЗЕ Комисията провежда процедура за обществено обсъждане със заинтересованите лица при изготвянето на общи административни актове, предвидени в този закон и в ЗРВКУ, както и по други въпроси от обществена значимост за развитие на енергийния сектор и на ВиК сектора. Видно от текста на разпоредбата провеждането на обществено обсъждане е задължително само при приемането на общи административни актове, а в останалите случаи е необходимо да се извърши преценка относно обществената значимост.

Решенията за утвърждаване на цени на ВиК услугите за втората година от регулаторния период по своята същност са индивидуални административни актове, поради което не попадат сред актовете, за приемането на които се изисква задължително провеждане на обществено обсъждане. Както и самият ответник е посочил на стр. 3 от писмените си бележки, обществено обсъждане е проведено при приемането на бизнес плана на ВиК операторите. При приемане на процесното решение цените се изменят само въз основа на обективни обстоятелства - инфлация и коефициент Е за подобряване ефективността на дружеството. Посочените параметрите са по естеството си ясни, точни и извън преценката както на регулаторния орган, така и на заинтересованите лица, поради което е прието за необосновано и безпредметно провеждането на обществено обсъждане. Въпреки това, в процедурата по приемане на решението са участвали и заинтересовани страни /извън адресатите на акта/, вкл. и О. на РБ, които са взели участие в проведеното открито заседание и/или са депозирали писмени становища, които са обсъдени от КЕВР в оспорваното решение. Същевременно информация за предстоящото утвърждаване на цени КЕВР е обявила на интернет страницата си, в частност изготвения доклад, поради което и е осигурена достатъчна публичност и прозрачност при приемане на процесното решение. Неоснователни са възраженията на ПРБ, че нормата била материалноправна, тъй като същата регламентира процедурата по приемане на решението, а и с оглед на изложеното същата не е нарушена.

От събраните по делото писмени доказателства, безспорно се установява, че решение № БП – 22 от 30.11.2017 г., издаденото от КЕВР, с което е одобрен на [фирма] – [населено място] бизнес план за развитие на дейността на дружеството като ВиК оператор за регулаторен период 2017 – 2021 г., при прилагане на метод на ценово регулиране „горна граница на цени” е отменено с влязло в сила решение решение № 1077 от 05.07.2019 г., постановено по адм. дело № 8759/2018 г. по описа на ВАС, Четвърто отделение. В изпълнение на посочения съдебен акт, КЕВР са издали ново решение № БП – Ц – 7 от 03.10.2019 г., с което е одобрил бизнес плана на [фирма] – [населено място] за регулаторния период 2017 – 2021 г.

На базата на решение № БП – Ц – 7 от 03.10.2019 г., ответникът и заинтересованата страна по делото излагат доводи за неоснователност на протеста.

Настоящият съдебен състав като взе предвид, че протестираното решение № Ц – 34 от 15.12.2017 г, в частта на т. 16, е издадено на базата на последващо отменен административен акт, намира че следва да се приложи правилото на чл. 177, ал.1 от АПК – „Ако оспореният акт бъде отменен или изменен, решението има действие по отношение на всички”. Следователно КЕВР се издал оспореният административен акт при липсата на първоначално одобрен бизнесплан по реда на чл. 27 от НРЦВКУ, поради което процесното решение се явява издадено при съществено нарушение на процесуалните правила. Тук следва да се посочи, че последващото издаване на

решение, с което се одобрява новия бизнесплан на дружеството оператор на ВиК услуги за периода 2017 – 2021 г., в хода на съдебно обжалване на акт на КЕВР, издаден на основание чл. 29 от НРЦВКУ индивидуален административен акт, не може да обуслови неговата законосъобразност.

По тези съображения настоящият съдебен състав намира, че протестираното решение № Ц – 34 от 15.12.2017 г., в частта на т. 16 следва да се отмени като незаконосъобразно и преписката да се върне на КЕВР за ново произнасяне, съобразно решение № БП – Ц7 от 03.10.2019 г. на КЕВР.

По делото не са направени искания от страните за присъждане на разноски.

Воден от горното и на основание чл. 173, ал. 2 вр. чл. 172, ал.2, пр. 2 от АПК Административен съд София - град, Трето отделение, 8 - ми състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение № Ц-34/15.12.2017г. на КЕВР, в частта му по т. 16, с която са утвърдени цени на водоснабдителни и канализационни услуги, без ДДС, считано от 01.01.2018 г., предоставяни от [фирма], [населено място].

ИЗПРАЩА преписката на КЕВР за ново произнасяне съгласно дадените указания по прилагането и тълкуването на закона.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба пред ВАС в 14-дневен срок от получаването му.

СЪДИЯ: