

РАЗПОРЕЖДАНЕ

№ 4604

гр. София, 11.02.2025 г.

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 20
състав**, в закрито заседание на 11.02.2025 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Светлана Димитрова

като разгледа дело номер **1072** по описа за **2025** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Постъпила е на 31.01.2025г. искова молба, с вх. № 2366 по описа на съда от „ФИШТРЕЙД“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], р-н Т., бул. България, №81Б, ет.4, офис 5, представлявано от управителя В. Ц., чрез представители по пълномощие адв. Д. П. и адв. И. Ц., със съдебен адрес [населено място], [улица] срещу КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ, с цена на иска общо в размер от 177 934,62 лв., от които главници в общ размер на 162 830,75 лв. и 15 103,87 лв. законни лихви. Сумите се претендират като обезщетения за вредите, причинени от бездействието на административния орган да издаде административен акт, въпреки вмененото му от закона задължение, съгласно чл. 21. ал. 1, т.8б от ЗЕ, КЕВР да определя ежегодно в срок до 30 юни премии за електрическа енергия от ВИ, произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW.

Съгласно разпоредбата на §68. ат. 3 от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за изменение и допълнение на Закона за енергетиката, обн. ДВ, бр. 9 от 2021 г., КЕВР определя на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници („ВИ“) премии, като разлика между определената до влизането в сила на този закон преференциална цена, съответно актуализираната преференциална цена на обекта, и определената за този период прогнозна пазарна цена за електрическа енергия, произведена от възобновяеми източници в зависимост от първичния енергиен източник.

В тази връзка, за целите на определянето на премиите за електрическа енергия, произведена от ВИ, КНВР следва да изчисли прогнозна пазарна цена за електрическата енергия. Съгласно легалната дефиниция на §1. т.42 от Допълнителните разпоредби на ЗЕ, - „прогнозна пазарна цена по групи производители в зависимост от първичния енергиен източник“ е среднопретеглената годишна цена за електрическа енергия, произведена от слънчева енергия, вятърна енергия,

водноелектрически централи с инсталирани мощност до 10 MW, биомаса, други видове ВИ и за електрическа енергия, произведена от високоефективно комбинирано производство на топлинна и електрическа енергия, произведена от природен газ и въглища. "

За периода 01.07.2023г. - 30.06.2024 г., КЕВР е определила прогнозна пазарна цена с Решение №Ц-13 от 30.06.2023 г., поправено за явни фактически грешки с Решение №ФГ-3 от 25.10.2023 г. на КЕВР. Определената прогнозна пазарна цена в зависимост от първичния енергиен източник за този период е в размерите, посочени на стр. 50 от Решение №Ц-13/30.06.2023 г., както следва:

Производители на електрическа енергия, произведена от слънчева енергия -250,27лв./MWh;

Производители на електрическа енергия, произведена от вятърна енергия - 231,83лв./MWh;

Производители на електрическа енергия, произведена от водноелектрически централи с инсталирана мощност до 10 MW - 265,67 лв./MWh;

Производители на електрическа енергия, произведена от биомаса - 260,12лв./MWh.

„ФИШТРЕЙД“ ЕООД,ЕИК[ЕИК] притежава фотоволтаична електрическа централа „ФИШТРЕЙД“ с инсталирана мощност от 4 MWт, намираща се в [община], [населено място], местността „К.“/ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ Централата е въведена в експлоатация с Разрешение за ползване №ДК-07-Л-25/14.06.2012 г., издадено от Началник РО „НСК“ – Л..

На основание на чл. 31, ал. 1 от Закона за енергията от възобновяеми източници/ Обн. ДВ.бр.35/2011г./, електрическата енергия от възобновяеми източници се изкупува от обществения доставчик, съответно от крайните снабдителите по определената от ДКЕВР (сега КЕВР) преференциална цена, действаща към датата на въвеждане в експлоатация по смисъла на ЗУТ на енергийния обект за производство на електрическа енергия. На основание чл. 31, ал. 2, т. 1 от ЗЕВИ електрическата енергия от възобновяеми източници по ал. 1 се изкупува въз основа на сключени дългосрочни договори за изкупуване за срок от двадесет години - за електрическата енергия, произведена от слънчева енергия (относимо за процесната ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ /Така регламентираното в българското законодателство задължително изкупуване по преференциална цена представлява механизъм за насърчаване на използването на енергия от възобновяеми източници по смисъла на Директива 2009/28/ЕО на Европейския парламент и на Съвета от 23 април 2009 г. за насърчаване използването на енергия от възобновяеми източници и за изменение и впоследствие за отмяна на директиви 2001/77/ЕО и 2003/30/ЕС) .

Дългосрочен договор за изкупуване на електрическата енергия от ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ е сключен с „ ЧЕЗ ЕЛЕКТРО БЪЛГАРИЯ“ АД № 293 от 02.07.2012г.,за срок от 20 (двадесет) години при преференциална цена в размер на 485,60 лв./MWтч, определена с Решение № Ц-18 от 20.06.2011 г. на КЕВР. Посоченият договор за изкупуване е прекратен с влизане в сила на договор за компенсиране с премии, а именно от 01.01.2019 г.

На основание §68 от ПЗР към ЗИД на ЗЕ, в срок до 31 октомври 2018 г. производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 4 MW и над 4 MW на енергийни обекти сключват с Фонд „Сигурност на електроенергийната система“ (ФСЕС) договор за компенсиране с премия за произведените от тях количества електрическа енергия до размера на

определеното им нетно специфично производство на електрическа енергия, въз основа на което е определена преференциалната им цена. Договорите за компенсиране с премия влизат в сила не по-късно от 1 януари 2019 година.

Ищецът е сключил с ФСЕС Договор за компенсиране с премии №ВЕИ-100 от 31.10.2018 г., в сила от 01.01.2019 г. (съгласно чл. 25 от същия). Сроктът на Договора за премии е до 14.06.2032г., а именно същият е валиден и към датата на подаване на исковата молба. Размерът на премията по Договора за премии се определя на основание §68, ал. 3 от ПЗР към ЗИД на ЗЕ, а именно - разлика между определената до влизането в сила на ПЗР към ЗИД на ЗЕ преференциална цена (в случая 485.60 лв./МВтч) и определената прогнозна пазарна цена за електрическа енергия, произведена от възобновяеми източници в зависимост от първичния енергиен източник (в настоящия случай - слънчева енергия).

За периода 01.07.2023г. - 30.06.2024 г. определената от КЕВР премия, приложима за ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ е в размер на 235,33 лв./МВтч, посочена по т. 2.10 от Решение №Ц-13/30.06.2023 г.

Чл. 316, ал. 2 ЗЕ вмениява задължението за Комисията да измени определените премии, но не по-често от веднъж на 6 месена, при условие че е налице съществено изменение между определената прогнозна пазарна цена за базов товар за този период спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия срок от периода на организиран борсов пазар на електрическа енергия.

До 13.10.2023 г., когато сочената разпоредба на чл. 316, ал. 2 от ЗЕ е изменена, за КЕВР е била налице възможност да измени определените премии, докато считано от тази дата (13.10.2023г.) при съществено изменение между определената прогнозна пазарна цена за базов товар спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия период, КЕВР вече е задължена да приеме решение за промяна в определените премии. Липсата на издаден административен акт в този смисъл, при настъпили законово определени предпоставки, очертават един от фактическите елементи за ангажиране отговорността на КЕВР по ЗОДОВ, а именно бездействие на органа да предприеме определените в закона действия - в случая да издаде ново решение за изменение на премиите.

До изменението през м. май 2024 г. на Наредбата №1 от 14 март 2017г. за регулиране на цените на електрическата енергия (НРЦЕЕ), чл. 40, ал. 2 от този подзаконов нормативен акт е сочил само право на Комисията при необходимост да измени определените премии. Този текст, считано от изменението на Закона за енергетиката на 13.10.2023 г. до промяната на Наредбата на 10.05.2024 г. (ДВ. бр.41 от 10.05.2024г.) е противоречал на акт от по-висока степен.

За да възникне задължението на КЕВР за определяне на нови премии, то следва да е налице „съществено изменение между определената прогнозна пазарна цена за базов товар за съответен период спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия срок от периода на организиран борсов пазар". Съгласно легалната дефиниция на това понятие по смисъла на §1. т. 16а от ДР на НРЦНЕ, същественото изменение е налице, ако то е в размер над 15 на сто.

Ищецът твърди, че при анализ на постигнатата пазарна цена за базов товар на организиран борсов пазар за периода 01.07.2023 г. - 31.12.2023 г. и прогнозната такава за оставащия срок от ценовия период, а именно от 01.01.2024 г. - 30.06.2024 г., сравнени с определената прогнозна пазарна цена по Решение №Ц-13 от 30.06.2023 г. е установил, че е налице съществено изменение с над 15 на сто, а именно 26,6 на сто.

Според изчисленията на ищеца, постигнатата пазарна цена за базов товар на организиран борсов пазар за периода 01.07.2023 г. - 31.12.2023 г. е в размер на 192,64 лв./МВтч. прогнозната такава за оставащия срок от ценовия период, а именно от 01.01.2024г. - 30.06.2024 г. е в размер на 183,72 лв./МВтч, а именно средната цена е в размер на 188,18 лв./МВтч за базов товар. При прилагане на груповия коефициент за производителите на електрическа енергия, произведена от слънчева енергия (каквото е и ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ от 0,97619, прогнозната пазарна цена за периода от 01.01.2024 г. до 30.06.2024 г. за тази група производителите е следвало да бъде определена в размер на 183,70 лв./МВтч.

Ищецът счита, че ако КЕВР беше изпълнил задължението си за изменение на премията, съобразно изменението на прогнозната пазарна цена, за ФЕЦ „ФИШТРЕЙД“ при прогнозна пазарна цена за 01.01.2024 г. до 30.06.2024 г. в размер на 183,70 лв./МВтч, премията, която е следвало да определи КЕВР и която е следвало да получи „ФИШТРЕЙД“ ЕООД е в размер на 301,90 лв./МВтч. а не 235.33 лв./МВтч (по Решение Ц-13 от 30.06.2023 г. на КЕВР).

Независимо от гореизложеното и наличието на съществено изменение между определената прогнозна пазарна цена за базов товар за периода 01.07.2023 г. - 30.06.2024г. спрямо постигнатата за периода 01.07.2023г. - 31.12.2023г. и прогнозната такава за оставащия срок от периода (01.01.2024г. - 30.06.2024г.) на организиран борсов пазар, КЕВР според ищеца не е изпълнила законното си задължение да измени определените премии, в което се изразява бездействието на административния орган и като пряка и непосредствена последица за „ФИШТРЕЙД“ ЕООД са настъпили претендираните преки имуществени вреди, изразяващи се в разликата между по-високата премия, която е било задължително да се определи от КЕВР и премията, която ищецът е получил от ФСЕС.

Вредите, предявени като отделни искове при условия на обективно кумулативно съединяване в исковата молба са както следва:

- 1). Пропуснати ползи в размер на 14 910,20лв. без вкл. ДДС, формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч. без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.01.2024 г. - 31.01.2024 г.;
- 2). Пропуснати ползи в размер на 19 786,75 лв. без вкл. ДДС, формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч, без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.02.2024г. - 29.02.2024 г.;
- 3). Пропуснати ползи в размер на 28 546,63лв. без вкл. ДДС, формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч, без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.03.2024г. - 31.03.2024 г.;
- 4.) Пропуснати ползи в размер на 32 099,12лв., без вкл. ДДС формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч, без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.04.2024г. - 30.04.2024 г.;

5). Пропуснати ползи в размер на 31 776,87лв.без вкл. ДДС, формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч. без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.05.2024г. -31.05.2024 г.;

6). Пропуснати ползи в размер на 35 711,18лв. без вкл. ДДС, формирани като произведение на произведеното и продаденото от ищеца количество електрическа енергия по разликата между премията от 235,33 лв./МВтч, без ДДС и премията, която е следвало, а не е определена от КЕВР в размер на 301,90 лв./МВтч за периода 01.06.2024г. - 30.06.2024 г.

ОБЩО се претендират, вследствие на бездействието на КЕВР от ищеца пропуснати ползи в размер на 162 830,75лева и законни лихви, общо в размер на 15 103,87 лв., формирани както следва:

-законна лихва за забава от1 896,45., за периода от 01.03.2024г. до 13.01.2025г.,върху обезщетението за вреди от14 910,20лв. без вкл. ДДС - главница за периода 01.01.2024г. – 31.01.2024г.;

2. законна лихва за забава от 2 281,72лв, за периода от 01.04.2024г. до 13.01.2025г. върху обезщетението за вреди от19 786,75. без вкл.ДДС. – главница за периода 01.02.2024г. – 29.02.2024г.;

3. законна лихва за забава от 2 963,78лв., за периода от 01.05.2024г. до 13.01.2025г., върху обезщетението за вреди от 28 546,63 лв.без вкл. ДДС – главница за периода 01.03.2024г. – 31.03.2024г.

4. законна лихва за забава от 2 951,40лвза периода от 01.06.2024г. до 13.01.2025г. върху обезщетението за вреди от 32 099,12лв.без вкл. ДДС - главница за периода 01.04.2024г. - 30.04.2024 г.;

5.законна лихва за забава от2 556,56лв., за периода от 01.07.2024г. до 13.01.2025г. датата на подаване на исковата молба върху обезщетението за вреди от 31 776,87лв. без вкл. ДДС - главница за периода 01.05.2024г. - 31.05.2024 г.;

6. законна лихва за забава от2 453,96. за периода от 01.08.2024г. до 13.01.2025г. върху обезщетението за вреди от35 711,18.без вкл. ДДС - главница за периода 01.06.2024г. - 30.06.2024 г.;

От ищеца се претендира и обезщетение за забава в размер на законната лихва върху главниците за периода от датата на подаване на исковата молба до датата на окончателно изплащане на задълженията;

В условията на евентуалност ищеца предявява осъдителен иск срещу КЕВР, за присъждане на обезщетение за имуществените вреди, в размера и за периодите описани горе и посочени в ИМ , на основание чл.2в,ал.1,т.1 във вр. чл.1,ал.1от ЗОДОВ,във връзка чл.203 и сл. АПК. Твърди, че бездействието на КЕВР по отношение на премията за ВЕИ производителите представлява съществено нарушение на правото на ЕС/ чл.4,параграф 3; чл.6 , от Директива /ЕС/ 2018/2001 на ЕП и на Съвета от 11.12.2018г. ,което не само води до имуществена вреда за ищеца ,но и нарушава принципите на правната сигурност и защита на оправданите правни очаквания.

С ИМ се претендират и направените от ищеца разноски (държавна такса, съдебни разноски и адвокатски хонорар) в настоящото производство.

В исковата молба са направени доказателствени искания за допускане на съдебно – икономическа експертиза с формулирани въпроси, с оглед установяване точния

размер на претендираните вреди.

Представен е документ за платена държавна такса от 50 лева.

На основание чл. 131, ал. 1 ГПК във вр. чл.144 АПК съдът

Р А З П О Р Е Д И:

Да се връчи на ответника Комисия за енергийно и водно регулиране препис от исковата молба, с вх. № 2366/31.01.2025г.по описа на съда ведно с приложенията към нея, на „ФИШТРЕЙД“ ЕООД.Е..

Указва на ответника да подаде писмен отговор в едномесечен срок от получаване на съобщението, който задължително трябва да съдържа: посочване на съда, номера на делото, името и адреса на ответника, както и на неговия законен представител или пълномощник, становище по допустимостта и основателността на иска, становище по обстоятелствата, на които се основава искът, възраженията срещу иска и обстоятелствата, на които те се основават, подпис на лицето, което подава отговора. В отговора трябва да бъдат посочени доказателствата и конкретните обстоятелства, които ще се доказват с тях, както и да бъдат представени всички писмени доказателства, с които разполага ответникът. Ответникът следва да представи преписи от отговора с приложенията според броя на ищците и пълномощно, когато отговорът се подава от пълномощник.

Указва на ответника, че в случай, че не подаде писмен отговор в посочения срок, не вземе становище по направените възражения, не оспори истинността на представен документ, губи възможността да извърши посочените действия по-късно, освен ако пропускът се дължи на особени непредвидени обстоятелства.

Указва на ответника, че неявяването му в съдебно заседание не е пречка за гледане на делото, при условие, че същият е бил редовно призован.

Разпореждането не подлежи на обжалване.