

РЕШЕНИЕ

№ 3106

гр. София, 10.05.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 7 състав, в
публично заседание на 20.02.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Маруся Йорданова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **1941** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на член 145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) и член 13, алинея 9 от Закона за енергетиката (ЗЕ).

Образувано е по жалба на „Енергийна компания Бонев“ ЕООД със седалище и адрес на управление [населено място], район „Л.“, [улица], № 7, ет. 3, офис 5 представлявано от управителя Б. М., срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране (КЕВР), с което, считано от 01.01.2022 г., се изменя прогнозната пазарна цена на базов товар и съответно прогнозната пазарна цена по групи производители и премиите на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 kW и над 500 kW, определени от КЕВР с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г.

Жалбоподателят счита, че Решение № Ц-2/01.01.2022 г. е незаконосъобразно, поради липса на компетентност неспазване на установената форма за издаване на административния акт, допуснати съществени процесуални нарушения на административнопроизводствените правила и противоречие с материалноправните разпоредби и несъответствието му с целта на закона. КЕВР е приела, че процедурата ще се осъществи по съкратена процедура и срокове за нейното провеждане. Поддържа се, че тази процедура не е оповестена публично пред енергийните предприятия, което поставя под условие законосъобразността приетото решение. Допълва, че след отлагане на решението и без да се оповести новата дата за произнасяне, Комисията на закрито заседание на 01.01.2022 г. се е произнесла с процесното Решение № Ц-2. На

следващо място в жалбата се поддържа нарушение на принципа за съразмерност по чл. 6, ал. 2 и ал. 5 АПК. За нарушен се сочи и принципа за равенство, предвиден в чл. 8, ал. 1 АПК, т.к. с обжалваното решение са изменени само премиите на производителите от ВЕИ, но не и премиите на производителите от високоефективно комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, което поставя двете групи производители в неравноправно положение. Искането до съда е за отмяна на решението, в частта по т. 2.10, с което е изменена, считано от 01.01.2022 г. премията на производителите на електрическа енергия от електрически централи с фотоволтаични модули над 200 kWp., алтернативно моли за обявяване на нищожността му изцяло. Претендира присъждане на разноски по делото

В проведеното открито съдебно заседание жалбоподателят не се представлява.

Ответникът - Комисията за енергийно и водно регулиране, в с.з. чрез юрк. Н., оспорва жалбата. В писмени бележки излага подробни доводи в посока, че Решение № Ц-2/01.01.2022 г. е валидно постановено и законосъобразно на всички наведени от дружеството основания, вкл. в съответствие с целта на закона. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Заинтересованата страна – Фонд „Сигурност на електроенергийната система“ (ФСЕС), не се представлява в съдебно заседание и не изразява становище по жалбата.

Софийска градска прокуратура, редовно призована, не изпраща представител за участие в производството и не изразява становище по жалбата.

Административен съд София-град, III отделение, 7-ми състав, след като обсъди доводите на страните и прецени представените по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

Не е спорно, че „Енергийна компания Бонев“ ЕООД притежава Фотоволтаична централа ФТЕЦ „Б. – Ч.“ за производство на електрическа енергия, с инсталирана мощност 2.00508 М. и енергиен обект по смисъла на § 1, т. 24 от ДР на ЗЕ - централа за производство на електрическа енергия от възобновяеми източници - слънчева енергия. Като производител на електрическа енергия от възобновяеми източници (ВИ) дружеството продава произведената ел. енергия на преференциална цена, определена от КЕВР с Решение № Ц-25/01.07.2021 г.

С решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. КЕВР е определила за периода 01.07.2021 г. - 30.06.2022 г. премии за електрическа енергия от възобновяеми източници (ВИ), произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност над 500 kW и до 1.5 kW, работещи чрез индиректно използване на биомаса от растителни и животински субстанции, с комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия. Определената прогнозна пазарна цена за базов товар с Решение № Ц-25 / 01.07.2021 г. е 119,00 лв./МВтч, която е била в сила за периода 01.07.2021 г. – 31.12.2021 г. Определената с Решение № Ц-2 / 01.01.2022 г. прогнозна пазарна цена за базов товар, валидна за периода 01.01.2022 г. – 30.06.2022 г., е 293,37 лв./МВтч.

Във връзка с повишаването на цените на електрическата енергия на свободния пазар, със заповед № З-Е-319 от 07.12.2021 г. на председателя на КЕВР (л. 454) е формирана работна група, със задача да анализира изменението между определената прогнозна цена за базов товар за периода 01.07.2021 г. - 30.06.2022 г. спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия срок от периода, на организиран борсов пазар на електрическа енергия и ако това изменение е съществено, да извърши анализ по отношение на изменението на определените с Решение Ц-25 от 01.07.2021 г. на КЕВР премии за електрическа енергия от възобновяеми източници, произведена от централи

с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW.

Работната група е приключила дейността си с изготвянето на Доклад с вх.№ Е-Дк-1271 от 08.12.2021г., който е приет от КЕВР с решение по Протокол № 287 от 13.12.2021г. Със същото решение, с което е приет доклада, КЕВР е приела и проект на решение относно изменение на определените с Решение Ц-25 от 01.07.2021г. премии. Така, с решението по Протокол № 287 от 13.12.2021г. (л. 203 и сл.), по т. 1.2 от същото, КЕВР е открила процедура по изменение на премиите, определени в Решение № Ц-25 от 01.07.2021г., в частта по т. X., което да се осъществи при съкратена процедура и срокове за нейното провеждане. Със същото решение - т. 1.3 КЕВР е приела проект на решение относно изменение на определените с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. на КЕВР премии на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 Kw и над 500 Kw. Комисията е насрочила обществено обсъждане на проекта на решение – 15.12.2021 г. от 10.00 часа, на което да бъдат поканени заинтересованите лица – държавни органи, браншови организации, енергийни предприятия, клиенти, пряко свързани с изготвения проект, и организации на потребители, което да се проведе по реда на решение по Протокол № 175 от 05.08.2020 г., по т. 8 на КЕВР. Определила е срок за представяне на становища по проекта на решение – 17.12.2021г., 17.00 часа. В т. 1.6 от решението е посочено, че приетият проект на решение, датата и часа на общественото обсъждане ще бъдат оповестени на интернет страницата на Комисията.

Откритото заседание на КЕВР за обществено обсъждане на проекта за решение, така както е посочено в решение по Протокол № 287 от 13.12.2021 г. на КЕВР - на 15.12.2021 г. от 10 часа, с участието на заинтересовани страни, е проведено на оповестената дата – 15.12.2021 г., като за резултата от него е съставен протокол от същата дата. В заключителната част на протокола от 15.12.2021г. отново е посочен срока за писмени предложения по проекта за решение – 17.12.2021 г., както и дата на провеждането на закритото заседание на КЕВР – 01.01.2022 г.

В резултат на проведеното обществено обсъждане, до КЕВР са постъпили становища от Асоциация на търговците на електроенергия в България, от Българска фотоволтаична асоциация, от Българска ветроенергийна асоциация, от „М. Б. С. У. П.“, ЕООД „Скай солар България Ко“ ЕООД, както и от още други ЮЛ, конкретно посочени в оспореното решение на КЕВР.

На 01.01.2022 г. на основание чл.31б, ал.2 ЗЕ и §28, ал. 3 от ПЗР на ЗЕВИ, обн. ДВ,бр. 9 от 2021 г., чл.14, ал.1 от ЗЕ, чл.40, ал.2 от Наредба №1 за регулиране на цените на електрическа енергия (Наредбата), КЕВР приела оспореното в настоящето производство Решение № Ц-2/01.01.2022 г., с което са изменени определените с Решение №Ц-25/01.07.2021 г. премии на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 kW и над 500 kW.

В съдебното производство са приети като доказателства представените от жалбоподателя с жалбата писмени доказателства, както и представените от ответника такива с административната преписка

При така установената фактическа обстановка, съдът формира следните правни изводи:

Жалбата е подадена в законоустановения срок, срещу подлежащ на съдебен контрол административен акт по чл.13, ал. 9 ЗЕ и съобразно мотивите в определение № 4924/23.05.2022 г. на ВАС по адм. дело № 3035/2022 г, пред надлежен съд и от надлежна страна, за която е налице пряк и непосредствен интерес от обжалване на

решението на КЕВР, в частта му по т. 2.10, с което считано от 01.01.2022 г., се изменя прогнозната пазарна цена на базов товар и съответно прогнозната пазарна цена по групи производители и премиите на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 kW и над 500 kW, определени от КЕВР с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. на КЕВР, поради което е допустима в тази ѝ част.

Жалбата е неоснователна, по следните съображения:

Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. е издадено от компетентен административен орган, в съответствие с правомощията му. Решението е прието е при наличието на кворум, с изискуемото мнозинство, от състав на комисията, който съответства на изискванията на закона, подписано е, поради което, съдът, приема че същото е издадено от компетентен орган.

Съдът счита за неоснователни твърденията за нищожност на акта.

С Решение за изменение и допълнение на Решение на НС за справяне с ценовата криза на електроенергията, прието на 15 декември 2021 г., обн. ДВ, бр. 108 от 17.12.21 г. НС е наложило мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021 г., като срокът на неговото действие е до 31 март 2022 г. В конкретния случай, жалбоподателят неправилно счита, че посоченото решение на НС е относимо към административното производство, което е завършило с процесното решение. В мотивите на Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г., Комисията е изложила подробни съображения и допълнителни аргументи в тази връзка – решението касае сделки, които се осъществяват по свободно договорени цени извън регулирания пазар, а случай, че не бъдат изчислени премии спрямо постигнатата цена на електрическата енергия на организирания борсов пазар, то премиите, които следва да бъдат изплатени за срока на мораториума от ФСЕС на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници, с обект с обща инсталирана мощност 0,5 MW и над 0,5 MW, ще доведат до свръхпечалба на последните и ще се отрази крайно негативно на бюджета на ФСЕС. Тези мотиви съответстват на разпоредбата на чл. 31, т. 7 ЗЕ, а именно, че КЕВР се ръководи освен от принципите по чл. 23 и 24 и от принципа за справедливо прехвърляне на разходите от преференциални цени и премии за енергия от възобновяеми източници и високоефективно комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия върху крайните клиенти на електрическа енергия присъединени към електроенергийната система, включително операторът на електропреносната мрежа и операторите на електроразпределителните мрежи, за технологичните разходи по пренос и разпределение.

Разпоредбата на чл. 31б, ал. 1 ЗЕ изрично предвижда, че Комисията има право при необходимост да изменя утвърдените цени на електрическата енергия, цените за достъп и/или пренос през електропреносната и/или електроразпределителните мрежи и цената и/или компонентата от цената по чл. 30, ал. 1, т. 17 по време на ценовия период, но не по-често от веднъж на календарно тримесечие. От друга страна текстът на ал. 2 на чл. 31б регламентира правомощие на КЕВР при необходимост да измени определените премии, но не по-често от веднъж на 6 месеца, 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.

При съпоставката на двете разпоредби е видно, че същите се отнасят за две по

съществува си различни фактически положения, регламентирани в посочените правни норми. Този извод се потвърждава от систематичното тълкуване на разпоредбите-отделени в две различни алинеи, а не обединени в една. В ал. 1 на чл. 31б ЗЕ изчерпателно са изброени цените, които подлежат на изменение по този ред, а именно това са всички цени, попадащи в чл. 30, ал. 1 ЗЕ. Сред тях не са премиите, които се изчисляват като разлика между вече определени, съответно актуализирани преференциални цени на електрическата енергия и прогнозната цена на организирания борсов пазар. Нещо повече, по силата на чл. 100, ал. 4 ЗЕ сделките, които се сключват от производители на електрическа енергия от възобновяеми източници, с обект с обща инсталирана мощност 0,5 MW и над 0,5 MW, се осъществяват на организиран борсов пазар на електрическа енергия по свободно договорени цени. Следователно тези сделки, се осъществяват по свободно договорени цени извън регулирания пазар и са извън предметния обхват на наложения от НС мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар.

Решение № Ц-2 отговаря на изискването за форма и съдържание съгласно чл. 59 АПК, като съдържа подробни мотиви, фактически и правни основания за издаването му.

Обратно на твърдението в жалбата, съдът намира, че актът на КЕВР е постановен при спазване на процедурата, регламентирана в Закона за енергетиката. Прилагането на съкратената процедура и срокове за приемане на решението, е публично оповестено с протокол от заседанието на Комисията на 13.12.2021 г., като по делото бяха представени и приети като доказателства извадки от интернет страницата на регулатора. Спазена е и процедурата за провеждане на открити заседания на КЕВР, предвидена в чл. 44, 46 и сл. от Правилника за дейността на КЕВР – поканени са заинтересованите държавни органи и организации, изслушани са становищата на страните, видно от съдържанието на протокола, като по реда на чл. 47 от Правилника председателят на КЕВР е обявил датата на провеждането на закритото заседание по приемането на решение.

Относно материалната законосъобразност на акта:

Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г. на КЕВР е постановено на основание чл. 31б, ал. 2 от ЗЕ, която разпоредба предоставя възможност за изменение на определените премии, но не по-често от веднъж на 6 месеца, 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. С процесното решение (т. 2.10) Комисията е изменила премиите, определени с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г., т. X..

Както беше посочено и по - горе, по силата на чл. 31б, ал.1 ЗЕ Комисията има право при необходимост да изменя утвърдените цени на електрическата енергия, цените за достъп и/или пренос през електропреносната и/или електроразпределителните мрежи и цената и/или компонентата от цената по чл.30, ал.1, т.17 по време на ценовия период, но не по-често от веднъж на календарно тримесечие. В чл.31б, ал. 2 с.з. е въведено правомощие на КЕВР, при необходимост, да измени определените премии, но не по-често от веднъж на 6 месеца, 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. По смисъла на чл. 21, ал. 1, т. 8в от ЗЕ КЕВР определя за целите на ценообразуването ежегодно прогнозна пазарна цена, въз основа

на която се формира ценообразувания елемент на цените на оператора на електропреносната мрежа и на операторите на електроразпределителните мрежи, отразяващ разходите им за закупуване на електрическа енергия за покриване на технологични разходи. В тази връзка, Комисията определя прогнозната пазарна цена за базов товар въз основа на анализ на форуърдните сделки за съответния период на националната и регионалните борси, както и групови коефициенти, отразяващи отклонението между средната пазарна цена за базов товар на пазара „Ден напред“ и постигнатата среднопотеглена цена от съответната група на производителите на електрическа енергия, произведена от слънчева енергия; от производителите на електрическа енергия, произведена от вятърна енергия, от производителите на електрическа енергия, произведена от водноелектрически централи с инсталирана мощност до 10 MW и на производителите на електрическа енергия, произведена от биомаса – арг. от чл. 37а и чл. 37б, ал. 1 и ал. 2, т. 4, т. 5, т. 6 и т. 7 от НРЦЕЕ.

На закрито заседание на КЕВР по Протокол № 287/13.12.2021г. Комисията подробно е анализирала съдържанието на Доклада на работната група, вх.№ Е-Дк-1271/08.12.2021г. обосноваващ наличието на съществено изменение на прогнозната цена на базов товар по смисъла на §1 т.16а от ДР на Наредбата за регулиране на цените на електрическата енергия, според която норма съществено изменение между определената прогнозна пазарна цена на базов товар за съответен период спрямо постигнатата и прогнозна такава за оставащия срок от периода на организиран борсов пазар е налице, когато това изменение е в размер над 15 на сто. Съобразно доклада - отклонението между определената прогнозна пазарна цена на базов товар за периода 01.07.2021 г. – 30.06.2022 г. в размер на 119 лв./ MWh спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия срок от периода на организиран борсов пазар в размер на 293,37 лв/MWh е в размер на 147 на сто. В същия размер е и тази разлика по отношение на прогнозните пазарни цени на производителите на електрическа енергия, произведена от слънчева енергия; от производителите на електрическа енергия, произведена от вятърна енергия, от производителите на електрическа енергия, произведена от водноелектрически централи с инсталирана мощност до 10 MW и на производителите на електрическа енергия, произведена от биомаса. Посочената разлика сочи на съществено изменение на прогнозната пазарна цена за базов товар по смисъла на § 1, т. 16а от ДР на НРЦЕЕ, според която разпоредба 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 е налице, ако това изменение е в размер над 15 на сто. Резултатите от извършения анализ показва наличие на фактическото основание за изменението на определените с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. на КЕВР премии, изчислени като разлика между вече определени, съответно актуализирани преференциални цени на електрическата енергия и прогнозната пазарна цена за базов товар на организирания борсов пазар на електрическа енергия, при условията на чл. 31б, ал. 2 ЗЕ.

Обжалваното решение на КЕВР е съобразено с принципа на равенство,

предвиден в чл.8, ал. 1 АПК, съгласно който всички лица, които са заинтересовани от изхода на административното производство, имат равни процесуални възможности да участват в него, за защита на свои права и законни интереси, като при проведената съкратена процедура, видно и от съдържанието на административния акт, заинтересованите страни са имали възможност и са взели участие в административното производство, като са представили становища и възражения, които са били обсъдени от КЕВР.

При постановяване на решението си ответника не е нарушил принципа за съразмерност, предвиден в чл.6, ал.2 и ал.5 от АПК, доколкото целта, за която е издадено процесното решение, е да се осигури баланс между интересите на енергийните предприятия и клиентите по цялата верига от производството. Законодателят изрично е допуснал възможността да се изменят премии, определени с решение на Комисията, и това изменение да се извърши преди да изтече периода, за който са били определени премиите, при условие, че е налице обективният факт на съществено изменение между определената прогнозна цена на борсов товар за този период, спрямо постигнатата и прогнозната такава за оставащия срок от периода на организиран борсов пазар и това изменение е в размер над 15 %, което условие е изпълнено в случая. Тази нормативна възможност не накърнява принципа на последователност и предвидимост, както и принципа за съразмерност.

Съдът счита, че с процесното решение не се ограничава конкуренцията, тъй като се дава възможност да има повече участници на пазара, което от своя страна води до намаляване на цената на електрическата енергия, като увеличава ликвидността на пазара. Това е и целта на Закона за енергетиката, определена в чл.2, ал.1, т.4, а именно енергийни доставки да се извършват при минимални разходи, тъй като от една страна се намалява цената на електрическата енергия на пазара на едро, а от друга се избягва ефекта от натрупване на свръхпечалби от едни участници на енергийния пазар, за сметка на други.

Във връзка с изложеното съдът счита, че оспореното решение е законосъобразно, поради което жалбата срещу него, в частта му по раздел I, т. 2.10, като неоснователна, следва да бъде отхвърлена. Жалбата на „Енергийна компания Бонев“ ЕООД, срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране в останалата му част, извън тази по раздел I, т. 2.10, следва да се остави без разглеждане, като недопустима, поради липса на правен интерес.

Предвид изход на спора следва да се уважи своевременно заявената от процесуалния представител на ответника претенция за присъждане на юрисконсултско възнаграждение, което съдът определя на 100 лв. на основание чл. 143, ал. 4 АПК, във връзка с чл. 78, ал. 8 ГПК и чл. 24 от Наредбата за заплащане на правната помощ.

Във връзка с гореизложеното и на основание чл. 172, ал. 2 АПК Административен съд – София-град, III отделение, 7 - ми състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ искането на „Енергийна компания Бонев“ ЕООД със седалище и адрес на управление [населено място], район „Л.“, [улица], № 7, ет. 3, офис 5, за обявяване на нищожност на Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране, в частта му, извън раздел I, т. 2.10.

ПРЕКРАТЯВА в тази част производството по административно дело № 1941/2022 г. по описа на Административен съд – София-град.

Решението в тази му част има характер на определение и подлежи на обжалване с частна жалба пред Върховния административен съд в 7-дневен срок от съобщаването му на страните.

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „Енергийна компания Бонев“ ЕООД със седалище и адрес на управление [населено място], район „Л.“, [улица], № 7, ет. 3, офис 5, представлявано от управителя Б. Д. М., срещу Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране, в частта му по раздел I, т. 2.10, с което считано от 01.01.2022 г., се изменя прогнозната пазарна цена на базов товар и съответно прогнозната пазарна цена по групи производители и премиите на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 kW и над 500 kW, определени от КЕВР с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. на КЕВР.

ОСЪЖДА „Енергийна компания Бонев“ ЕООД със седалище и адрес на управление [населено място], район „Л.“, [улица], № 7, ет. 3, офис 5,, представлявано от управителя Б. Д. М., да заплати на Комисията за енергийно и водно регулиране юрисконсултско възнаграждение за настоящата инстанция в размер на 100 /сто/ лева.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба чрез Административен съд – София-град пред Върховния административен съд на Република България, в 14-дневен срок от получаването му.

Препис от решението да се изпрати на страните по реда на чл. 137 от Административнопроцесуалния кодекс.

СЪДИЯ: