

РЕШЕНИЕ

№ 599

гр. София, 03.02.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 55 състав,
в публично заседание на 24.01.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Диана Стамболова

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **1518** по описа за **2022** 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 жалба на "Лонг Ман инвест" ООД- [населено място], представлявано от управителя Д. П. срещу Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. в частта по т. 1.6 на Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР или Комисията), с което изменя, считано от 01.01.2022г. прогнозната пазарна цена за 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 01.07.2021г. Жалбоподателят релевира доводи за незаконосъобразност на решението, поради липса на компетентност, неспазване на установената форма за издаване на административния акт, допуснати съществени нарушения на административнопроизводствени правила при издаването на решението, противоречие с материалноправни разпоредби и несъответствие на издаденото решение с целта на закона. Счита, че Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. на КЕВР е нищожно, поради което моли да бъде обявена неговата нищожност, алтернативно да бъде отменено като незаконосъобразно на посочените основания и при условията на член 173, ал. 2 от АПК да бъде изпратена преписката на административния орган със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона.

В съдебно заседание жалбоподателят чрез процесуален представител поддържа

жалбата на изложените в нея основания. Излага подробни съображения, вкл. и в писмени бележки. Претендира съдебни разноски съгласно представен списък.

Ответникът - Комисията за енергийно и водно регулиране чрез процесуалния представител оспорва жалбата. Представя писмени бележки. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Заинтересованата страна Фонд Сигурност на електроенергийната система, редовна призована, не изпраща представител в съдебното заседание, не изразява становище по жалбата.

Съдът, като прецени поотделно и в съвкупност събраните по делото доказателства, становищата на страните и съобрази приложимия закон, намира за установено от фактическа страна следното :

Административното производство по изменение на определените премии на производителите от ВЕИ е иницирано служебно от КЕВР - Решение по т. 1, Протокол №287 от 13.12.2021г., публикуван на официалния сайт на комисията.

Видно от представените извадки от интернет страницата на КЕВР, приложеният проект на решение, както и от приложеното на лист 194-195 от административната преписка писмо с изх. № Е-03-17-52 от 13.12.2021г., се установява, че със свое решение Комисията е приела съкратена процедура и срокове. Това решение е прието преди извършването на предвидените в него процесуални действия и предвижда осъществяване на основните етапи от процедурата по изменение на премиите по реда на чл. 31б, ал 2 от ЗЕ, а именно – извършване на проучване от назначена за целта работна група от експерти на Комисията, изготвяне на проект на решение, който да бъде разгледан и приет на закрито заседание на регулаторния орган, след което да се проведе обществено обсъждане, за което да бъдат поканени всички заинтересовани лица и административният акт да се приеме след разглеждане на постъпилите становища.

Видно от стр. 33 от Протокол № 287 от 13.12.2021г. по т. 1, КЕВР е приела Доклад с вх. № Е-Дк-1271 от 08.12.2021г. относно изменение на определените с Решение № Ц-25 от 01.07.2021г. на Комисията за енергийно и водно регулиране премии на производителите на електрическа енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 500 kW и над 500 kW на основание чл. 31б, ал. 2 от ЗЕ и проект на решение за изменение на горепосочените премии, както и че с посоченото протоколно решение „Открива производство за изменение на премиите, определени с Решение № Ц-25 от 01.07.2021г., в частта по т. X., на КЕВР, което да се осъществява по съкратени процедура и срокове“ и „Насрочва обществено обсъждане на проекта на решение на 15.12.2021г. от 10:00 часа, на което да бъдат поканени заинтересовани лица – държавни органи, браншови организации, енергийни предприятия, клиенти, пряко свързани с изготвения проект, и организации на потребители“, определя „Срок за предоставяне на становища по проекта на решение – 17.12.2021г., 17:00 ч.“ и указва „Приетият проект на решение, датата и часа общественото обсъждане да бъдат оповестени на интернет страницата на Комисията за енергийно и водно регулиране.“. На 15.12.2021г. е проведено обществено обсъждане на 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.

С оспореното Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. на КЕВР в частта по т. 1.6, на основание на основание чл. 31б, ал. 2 от ЗЕ, се изменя, считано от 01.01.2022г. прогнозната

пазарна цена за 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 01.07.2021г.

Решение № Ц-2/01.01.2022г. е прието от КЕВР на закрито заседание, проведено на 01.01.2022г. и е публикувано на интернет страницата на Комисията в деня на приемането му.

За ценовия период 01.07.2021г. – 30.06.2022г. КЕВР е определила премии за производители на електрическа енергия от възобновяеми източници (ВИ), произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW с Решение № Ц-25 от 01.07.2021г., в частта по т. X.. Съгласно чл.21, т.8б от ЗЕ Комисията ежегодно, в срок до 30 юни, определя премии за електрическа енергия от възобновяеми източници и от високоефективно комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW.

На 15.12.2021г. Народното събрание приема „Решение за справяне с ценовата криза на електроенергията“ (обн, ДВ, бр.108/17.12.2021г.), изменено и допълнено с „Решение за изменение и допълнение на Решение на Народното събрание за справяне с ценовата криза на електроенергията, прието на 15 декември 2021г.“ от 16 декември 2021г. (обн, ДВ, бр.108/17.12.2021г.), с което се налага мораториум върху цената на електроенергията, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021г., със срок на действие до 31 март 2022г. Поради тази причина, КЕВР е отложила заседанията си по всички открити производства във връзка с регулиране на цени в секторите „Електроенергетика“, „Топлоенергетика“ и „Водоснабдителни и канализационни услуги“, видно от съобщение на електронната страница на КЕВР (www.dker.bg).

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

Жалбата е подадена в законоустановения срок, пред надлежен съд и от надлежна страна, за която е налице пряк и непосредствен интерес от обжалване на решението на КЕВР, поради което е допустима. Атакуваното Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. на КЕВР е административен акт и подлежи на съдебен контрол за законосъобразност, съгласно чл.13 от ЗЕ. Въпросът относно допустимостта на жалбата срещу оспорваното решение по отношение на жалбоподателя, вече е решен с определение на Върховния административен съд № 4710/17.05.2022г. по адм.д. № 3573/2022г.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна поради следните съображения:

Решението в оспорената му част е издадено от компетентен административен орган в съответствие с правомощията му. На основание чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗЕ Комисията осъществява регулиране на цените в случаите, предвидени в този закон, както и определя ежегодно пределна цена за сключване на сделки на пазара на балансираща енергия. Според разпоредбата на чл. 8б от ЗЕ Комисията определя ежегодно в срок до 30 юни премии за електрическа енергия от възобновяеми източници и от високоефективно комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW. Съгласно чл. 31б, ал. 1 от 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. Процесното решение има за свое правно основание обаче разпоредбата на чл. 31б, ал.2 от ЗЕ, според която Комисията има право 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. Негов предмет са само изменение на определените премии, но не и на цените по чл. 30, ал. 1 вр. чл.31б, ал.1 от ЗЕ. Ето защо съдът приема за неоснователни твърденията на жалбоподателя, че е изменена и прогнозната пазарна цена за базов товар, в противоречие с Решението на НС. Цените, попадащи в предметния обхват на чл. 31б, ал. 1 от ЗЕ е предвидено да могат да се изменят веднъж на три месеца, докато за премиите този период е шест месеца; цените се изменят при настъпване на определени условия, докато фактичката обстановка, която може да доведе до изменение на определените премии е коренно различна, т.е. липсва какъвто и да е идентитет между двете правни фигури. Оттук отново следва и изводът, че по съществото си правоотношението по регулиране на цени, респективно тяхното изменение е различно от това по определяне на премии и тяхното изменение. Съдът намира за неоснователни доводите на жалбоподателя за липса на персонална компетентност на някои от членовете на КЕВР. Обществените отношения в областта на енергетиката са от изключителна важност, поради което законодателят е предвидим механизми за постоянното и безпроблемно функциониране на институциите, извършващи контрол и регулиране в тази област. Съгласно разпоредбата на чл. 11, ал. 5, изр. второ от ЗЕ членовете на Комисията продължават да изпълняват функциите си и след изтичането на мандата им до встъпване в длъжност на новите членове. Според разпоредбата на чл. 13, ал. 1 във вр. с ал. 2 от ЗЕ Комисията е постоянно действащ орган, който разглежда и решава въпросите, свързани с регулиране на бизнес планове и цените в енергетиката и на В и К услугите и постъпилите жалби в два състава. Именно предписаният от закона постоянен характер на Комисията като орган не позволява същата да остане без състав, съответно да функционира нормално и взема необходимите решения в срок, съгласно своите правомощия, подробно разписани в ЗЕ. Следователно, законът по отношение на правомощията на председателя или член на комисията с изтекъл мандат е пределно ясен, а именно: този факт не се отразява на функциите на административния орган, в процеса на приемане на предвидените в ЗЕ административни актове.

Решение № Ц-2/01.01.2022г. е прието при наличието на кворум с изискуемото мнозинство, от състав на комисията, който съответства на изискванията на закона, подписано е, поради което, съдът намира, че същото е издадено от компетентен орган. Решението е издадено и при спазване на изискването за форма, установено в разпоредбата на чл. 59 АПК. В същото са посочени наименованието на органа, който го издава, наименованието на акта и дата на издаване, адресатът на акта, както и фактическите и правните основания за издаване на акта и разпоредителна част, с която се определят правата и задълженията по отношение на конкретния адресат на акта. Решението е подписано от председателя и главния секретар на КЕВР и в него е посочена възможността за съдебно обжалване. В обстоятелствената част на решението са изложени достатъчно съображения в тази посока, позволяващи да се

направи както извод за конкретните мотиви, от които органът се е ръководил при вземането на решението, така и да се извърши преценка за законосъобразност на акта. Не се констатира и съществени нарушения на административно-производствените правила при постановяването на оспорения акт, не е ограничено правото на заинтересованите лица да изразят своите становища, включително и да представят необходими доказателства, което право е надлежно упражнено от жалбоподателя в административното производство. Неоснователни са твърденията в жалбата, че приетата съкратена процедура и съкратени срокове с Решение по т. 1 от Протокол № 287 от 13.12.2021г. не е оповестена публично пред енергийните предприятия. На закрито заседание регулаторният орган е приел проект на решение по заявлението, който е подложен на обществено обсъждане, за участие в което са поканени държавни органи, ведомства, организации, енергийни предприятия, граждани и търговски дружества. В конкретния случай законодателят в чл. 31б от ЗЕ е предвидил извънредна процедура за изменение на премии, като в тази връзка е предоставил на преценката на КЕВР сама да определя процесуалните срокове и реда, по който ще се развие административното производство. Решението на регулаторния орган е взето при обсъждане на становищата на заинтересованите лица на закрито заседание на комисията, след което е публикувано. Въз основа на извършената проверка за законосъобразност по това основание, настоящата съдебна инстанция прави извод за липсата на съществени процесуални нарушения, обосноваващи отмяна на акта на основание чл. 146, т. 3 от АПК.

Решението в оспорената му част е постановено при спазване на материалния закон. 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 Комисията е изменила част от премиите, определени с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г., т. X..

Действително, с Решение за изменение и допълнение на Решение на НС за справяне с ценовата криза на електроенергията, прието на 15 декември 2021г., обн. ДВ, бр. 108 от 17.12.2021г. НС е наложило мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021г., като срокът на неговото действие е до 31 март 2022 г. В конкретния случай обаче, жалбоподателят грешно счита, че посоченото решение на НС е относимо към административното производство, което е завършило с процесното решение. Така в мотивите на Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г., на стр. 4, Комисията е изложила подробни съображения, които съдът споделя напълно. НС е наложило мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021г., като срокът на неговото действие е до 31 март 2022г. В конкретния случай, настоящото административно производство е свързано с изменението на определените с Решение №

Ц-25 от 01.07.2021г. на КЕВР премии, които се изчисляват 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. По силата на чл. 100, ал. 4 от 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. Предвид изложеното, решението на НС за налагане на мораториум върху цената на електрическата енергия на регулиран пазар не е приложимо по отношение на акта на КЕВР за изменението на Решение № Ц-25 от 01.07.2021г. на КЕВР, в частта по т. X., с което са определени за периода 01.07.2021 г. – 30.06.2022г. премии за електрическа енергия от ВИ, произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW. Така, в 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 Фонд „Сигурност на електроенергийната система“ 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 от една страна, а от друга - ще се отрази крайно негативно на бюджета на Фонд „Сигурност на електроенергийната система“. Посочените обстоятелства, които са анализирани в хода на административното производство, са отразени в мотивите на процесното решение и съответстват на разпоредбата на чл. 31, т. 7 от 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.

Комисията е определила за целите на административното производство прогнозна цена за базов товар (стр. 3 от Решение № Ц-2 от 01.01.2022г.) в размер на 293,37 лв./MWh. Прогнозна пазарна цена за базов товар, определена с Решение № Ц-25 от 01.07.2021г. за периода 01.07.2021 г. – 30.06.2022 г. е била в размер на 119,00 лв./MWh. Въз основа на подробен

анализ на помесечните цени за базов товар на пазара „Ден напред“, както и данните за фючърсите за българския пазар на Европейската електроенергийна борса (EEX) за съответния период определената цена в размер на 119,00 лв./MWh е с над 180% отклонение спрямо постигнатата цена и прогнозната такава за оставащия срок от периода. Предвид наличието на 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, Комисията е открила процедура за изменение на премиите, съгласно чл. 31б, ал. 2 от ЗЕ, като след вземане предвид на стойностите на фючърските сделки към началото на м. ноември 2021г., прогнозната цена в размер на 293,37 лв./MWh спрямо старата прогнозна цена е с отклонение от 147%. Изчислената прогнозна цена за борсов товар към 01.01.2022г. се ползва за целите на ценообразуването и е необходим елемент от мотивите към датата на постановяване на оспорения административен акт. Определянето на прогнозната цена за базов товар се извършва от КЕВР единствено за целите на определянето на премиите, т.е. не се регулират цени по смисъла на чл. 30, ал. 1 от ЗЕ. В тази връзка, неоснователни са твърденията на жалбоподателя относно противоречие на Решение № Ц-2 от 01.01.2022 г. с материалния закон, тъй като в диспозитива на процесното решение липсва посочване именно на тази цена.

В обобщение на изложеното дотук, съдът не констатира наличието на основание от посочените в чл. 146 от АПК за отмяна на Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. на КЕВР в частта по т. 1.6, поради което жалбата срещу него следва да бъде отхвърлена като неоснователна.

С оглед изхода на спора, направеното искане и на основание чл. 143, ал.4 от АПК, ответникът има право на сторените в производството съдебно-деловодни разноски, които съдът определя на основание чл.78, ал. 8 ГПК вр. чл. 144 АПК, вр.чл.37 от Закона за правната помощ и чл. 24 от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер на 200 лева за юрисконсултско възнаграждение.

Воден от горното и на основание чл. 172, ал. 2, предл. последно от АПК, Административен съд София –град, III отделение, 55-ви състав

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на "Лонг Ман инвест" ООД- [населено място], представлявано от управителя Д. П. срещу Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. на Комисията за енергийно и водно регулиране в частта по т. 1.6, с което

изменя, считано от 01.01.2022г. прогнозната пазарна цена за 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 01.07.2021г.

ОСЪЖДА "Лонг Ман инвест" ООД с ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], ул „А. В. А.“ № 38, ет.4, ап. 11, представлявано от управителя Д. П. да заплати на Комисията за енергийно и водно регулиране юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 (двеста) лева.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд с касационна жалба в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ :