

РЕШЕНИЕ

№ 7849

гр. София, 19.12.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 66 състав,
в публично заседание на 27.09.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Елка Атанасова

при участието на секретаря Кристина Григорова, като разгледа дело номер **1205** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 - чл.178 от Административнопроцесуалния кодекс, във връзка с чл.13, ал.9 от Закона за енергетиката.

Образувано е по жалба на „Еспе Енерджи България“ АД, ЕИК:[ЕИК], подадена чрез пълномощник - адв. К. В. от САК, срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране (КЕВР), с което, считано от 01.01.2022 г., КЕВР 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., в частта по т.Х., на КЕВР.

В жалбата се поддържа, че решението на КЕВР е постановено в противоречие на решение на Народното събрание на Република България 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. Твърди се и че решението е постановено и в противоречие с нормите на чл.10 ал.3 от Закона за енергетиката, като е цитирано съдържанието на разпоредбата, както и в противоречие с чл.31 от Закона за енергетиката, като се твърди, че не е спазено изискването определените цени да са недискриминационни, основани на обективни критерии и определени по прозрачен начин. Твърди се и, че решението на КЕВР е постановено в противоречие с чл.31б

ал.2 от Закона за енергетиката. Иска се отмяна на решението в цялост.

В съдебното производство жалбоподателят се представлява от адв.В., който поддържа жалбата, с изричното уточнение, че оспорва решението на ответника изцяло. Представя писмени доказателства. Не изразява позиция по същество.

Ответникът - Комисията за енергийно и водно регулиране, чрез процесуални представители- юрисконсулти Р. и М., оспорва жалбата. Поддържат, че жалбоподателят няма правен интерес да оспорва решението в цялост, предвид представените доказателства за експлоатиране на две фотоволтаични централи – съответно първата с мощност 5 Mw, а втората с мощност 2 Mw. В позиция по същество и в представени писмени бележки счита жалбата за недопустима, поради липса на доказан правен интерес. Развива доводи и за неоснователност на същата, като счита, че наложения с решението на Народното събрание мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021 г., със срок на действие е до 31 март 2022 г. не се отнася до сделките, които сключват производителите на енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 0.5 Mw и над 0.5 Mw, тъй като те се осъществяват на организиран борсов пазар на електрическа енергия и на свободно договорени цени, т.е. извън регулирания пазар, а решението на Народното събрание засяга цените на енергията на регулиран пазар. Развити са доводи за постановяването на решението на КЕВР в съответствие с относимите материално правни норми и с целта на ЗЕ и Закона за енергията от възобновяеми източници (ЗЕВИ), както и при спазване на процедурата за приемането му. Моли в полза на товетника да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение.

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

Софийска градска прокуратура, редовно уведомена, не изпраща представител и не изразява становище по жалбата.

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

Жалбоподателят „Еспе Енерджи България“ АД притежава и експлоатира фотоволтаична електрическа централа (ФТЕЦ), намираща се в землището на [населено място], общ.Г., за производство на ел.енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 5 Mw. Съобразно представения Договор за компенсиране с премии № ВЕИ-34/31.10.2018г. референциалната цена, която е била приложима към централата на жалбоподателя е в размер на 485,60 лв. МВт, съгласно Решение № Ц-18/20.06.2011 г. на КЕВР. На 25.07.2019г. жалбоподателят е сключил Договор № ВЕИ-459 с Фонд „Сигурност на електроенергийната система“ за компенсиране с премия за произведените от ФТЕЦ „Мокрище“, намираща се в землището на [населено място], общ.П., количества електрическа енергия до размера на определеното за тази категория производители нетно специфично производство на електрическа енергия. Към датата на сключване на Договора за изкупуване в сила е било Решение Ц-10/30.03.2011г. на КЕВР. Съобразно този договор преференциалната цена, която е била приложима към централата на жалбоподателя е в размер на 699,11 лв. МВт, съгласно Решение № Ц-010/30.03.2011 г. на КЕВР.

С решение № Ц-25 от 01.07.2021г. в частта по т.ХІХ, 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 500 kW и над 500 kW.

Със заповед № 3-Е-319 от 07.12.2021 г. на председателя на КЕВР е сформирана 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 изменение 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 приключила дейността си с изготвянето на Доклад с вх.№ Е-Дк-1271 от 08.12.2021г., който е приет от КЕВР с решение по т.1 от 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.

С решение по Протокол №287 от 13.12.2021г. по т.1 КЕВР е открила процедура по изменение на премиите, определение в Решение №Ц-25 от 01.07.2021г. при условията на чл.31б, ал.2 от ЗЕ, като е приела съкратена процедура и срокове за нейното провеждане. Със същото решение КЕВР е приелъи проект на решение относно изменение на определените с Решение № Ц-25/01.07.2021г. на КЕВР цени на производителите на ел.енергия от ВИ с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW. С решението е нарочено и обществено обсъждане на проекта на решението, на което да се поканят всички заинтересовани страни. Определила е и срока за представяне на становища по проекта за решение - до 17.12.2021г.. Обществено обсъждане на проекта за решение, така както е посочено в решение по Протокол №287 от 13.12.2021г. на КЕВР - на 15.12.2021г. от 10 часа, с участието на заинтересовани страни не е проведено. В резултата на проведеното обществено обсъждане до КЕВР са постъпили становища от Асоциацията 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 12 други ЮЛ, подробно посочени в оспореното решение на КЕВР.

На 01.01.2022 г. на основание чл.31б, ал.2 от Закона за енергетиката 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 уведомява на страницата си, че приема 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.

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

Жалбата е подадена в срок, съобразно изискванията на АПК, срещу административен акт по чл.13, ал.9 от ЗЕ, пред надлежен съд и от надлежна страна, за която е налице пряк и непосредствен интерес от обжалване на решението на КЕВР, но в частта му по т.1 и по т 2, 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 й част, вкл. и с оглед представения Договор за компенсиране с премии № ВЕИ-34/31.10.2018г. с приложима преференциална цена в размер на 485,60 лв. МВтч, съгласно Решение № Ц-18/20.06.2011 г. на КЕВР, както и предвид представения Договор за компенсиране с премии № ВЕИ-459/25.09.2019г. с приложима преференциална цена в размер на 611,99 лв. МВтч, съгласно Решение № Ц-10/30.03.2011 г. на КЕВР

Жалбата срещу решението на КЕВР в останалата му част е недопустима, поради липса на доказан правен интерес от оспорването на акта в цялост, тъй като жалбоподателят не доказва да се производител на енергия от ВЕИ, съгласно останалите части на решението на КЕВР.

Съдът намира жалбата за допустима в тази й част, като приема, че решението на КЕВР във вече посочената му част засяга правната сфера на жалбоподателя, а използвания от законодателя не съвсем уместен израз „влиза в сила“ в чл.31б ал.4 от Закона за енергетиката, не изключва общата обжалваемост на актовете, приемани от КЕВР по силата чл. 13, ал. 9 от ЗЕ, а се отнася до приложимостта на разпоредените с решението последици - от деня на приемането му от Комисията, на плоскостта на допуснатото негово предварително изпълнение по силата на закона.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна, по следните съображения:

Съдът, намира че 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.

Решението е издадено и при спазване на изискването за форма, установено в разпоредбата на чл. 59 АПК, съдържа подробни мотиви, като са посочени фактическите и правни основания за издаването му. Решение № Ц-2 от 01.01.2022г. е постановено при спазване на процедурата, регламентирана в ЗЕ.

Съдът, съобразно представените от жалбоподателя доказателства в о.з. на 10.05.2022г., приема, че „Еспе Енерджи България“ АД, е производител на електрическа енергия от възобновяеми източници, като притежава въведена в експлоатация фотоволтаична електрическа централа (ФТЕЦ „Еспе Е. България“, намираща се в землището на [населено място], общ.Г., за производство на ел.енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 5 Mw. С Договор за компенсиране с премии № ВЕИ-34/31.10.2018г. референциалната цена, която жалбоподателя има право да получава за произведената ел.енергия от енергийния обект е в размер на 485,60 лв. МВт, съгласно Решение № Ц-18/20.06.2011 г. на КЕВР. „Еспе Енерджи България“ АД, е производител на електрическа енергия от възобновяеми източници, като притежава и въведена в експлоатация фотоволтаична електрическа централа (ФТЕЦ „Мокрище“, намираща се в землището на [населено място], общ.П., за производство на ел.енергия от възобновяеми източници с обща инсталирана мощност 2,29 Mw. С Договор за компенсиране с премии № ВЕИ-34/31.10.2018г. референциалната цена, която жалбоподателя има право да получава за произведената ел.енергия от енергийния обект е в размер на 611,99 лв. МВтч, съгласно Решение № Ц-10/30.03.2011 г. на КЕВР.

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 част от премиите, определени с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г., т. X. от 485,60 лв. на 210,64 лв..

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 17.12.21г. Народното събрание е наложило мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021г., като срока на неговото действие е до 31 март 2022г. Съдът споделя становището на ответника, че мораториумът, наложен с това решение не се отнася до цената на електрическа енергия, произвеждана от ФТЕЦ на жалбоподателя, предвид следното:

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. В чл.31б ал.2 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.

Народното събрание е наложило мораториум върху цената на електрическата енергия, ВиК услугите и топлинната енергия на регулиран пазар на нивата от 16 декември 2021 г., като срока на неговото действие е до 31 март 2022 г. В конкретния случай, настоящото административно производство е свързано с изменението на определените с Решение № Ц-25 от 01.07.2021 г. 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. Следва да се има предвид също, че 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.

Поради това съдът приема, че решението на Народното събрание за налагане на мораториум върху цената на електрическата енергия на регулиран пазар не е приложимо по отношение на оспореното в производството решение 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 01.07.2021г. - 30.06.2022г. премии за електрическа енергия от ВИ, произведена от централи с обща инсталирана електрическа мощност 500 kW и над 500 kW. 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“. Тези обстоятелства са анализирани в хода на административното производство и намерили място в мотивите на процесното решение, като напълно съответстват на допълнителния принцип, съдържащ се в чл.31, т.7 от ЗЕ съгласно който 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.

Във връзка с горното Комисията е обосновала наличието на съществено изменение на прогнозната пазарна цена за базов товар по смисъла на пар.1 т.16а от ДР на Наредбата за регулиране на цените в енергетиката и при тези обстоятелства открила открива процедура за изменение на премиите, определени с Решение № Ц-25/01.07.2021г. , в частта по т.Х. и приела съкратена процедура и срокове за провеждането ѝ.

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, прогнозната цена за базов товар не попада в цените подлежащи на регулиране от КЕВР по реда на чл.30, ал.1 от ЗЕ, т.е. се прилага по отношение на субектите, които ползват Обжалваното решение на КЕВР е съобразено с принципа на равенство, предвиден в чл.8, ал.1 от 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 не е нарушила 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, което не нарушава принципът на съразмерност. Законодателят изрично е допуснал възможността да се изменят премии, определени с решение на Комисията, и това изменение да се извърши преди да изтече периодът, 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. Тази нормативна възможност не накърнява принципа на последователност и предвидимост.

В заключение, съдът счита, че решението стимулира повече производители на електрическа енергия да търсят реализация на произвежданата от тях енергия на свободния пазар, което не само че не ограничава конкуренцията, а напротив - създава предпоставки за намаляване на цената на електрическата енергия като увеличава ликвидността на пазара. Това от своя страна съответства на 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 ефектът от натрупване на свръхпечалби от едни участници на енергийния пазар за сметка на други.

По изложените съображения съдът намира, че оспореното решение е законосъобразно, поради което жалбата срещу него, в частта му по т.1 и т.2, като неоснователна, следва да бъде отхвърлена.

Жалбата на „Еспе Енерджи България“ АД, ЕИК:[ЕИК], срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране в останалата му част, извън тази по т.1 и т.2, следва да се остави без разглеждане, като недопустима, поради липса на правен интерес.

Ответникът претендира разноски за юрисконсултско възнаграждение, поради което жалбоподателя следва да заплати сумата от 200 лева – разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Водим от горното съдът

РЕШИ:

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалбата на „Еспе Енерджи България“ АД, ЕИК:[ЕИК], срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране, в частта му, извън тази по т.1 и по т. 2 от същото.

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 „Еспе Енерджи България“ АД, ЕИК:[ЕИК], срещу Решение № Ц-2/01.01.2022 г. на Комисия за енергийно и водно регулиране, в частта му по т.1 и по т.2, 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 на “Еспе Енерджи България“ АД, ЕИК:[ЕИК], да заплати на КЕВР направените по делото разноси за юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 /двеста/ лева.

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

СЪДИЯ: