

РЕШЕНИЕ

№ И2-Л-140

от 19.12.2011г.

ДЪРЖАВНА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

на закрито заседание, проведено на 19.12.2011г., като разгледа доклад с вх. № Е-ДК-636/01.12.2011 г., във връзка с образувано административно производство за изменение на лицензия № Л-140-07/13.08.2004 г., издадена на „ЕВН България Електроразпределение“ АД за дейността „разпределение на електрическа енергия“ и събраните данни от проведеното открито заседание на 13.12.2011г., установи следното:

С писмо с вх. № Е-13-32-6 от 12.07.2011 г. „ЕВН България Електроразпределение“ АД е представило на вниманието на Комисията модел за реструктуриране на дружествата от групата на ЕВН, като е приложило за одобрение договори между свързани лица, които дружествата възнамеряват да сключат за реализирането му.

Моделът за реструктуриране е разработен с цел отстраняване на констатираните от ДКЕВР по време на извършения регулаторен одит през 2010 г. несъответствия с изискванията за unbundling и лицензията на дружеството.

Регулаторният одит от 2010 г. показва необходимостта „ЕВН България Електроразпределение“ АД да оптимизира и запази своите териториални специализирани звена – КЕЦ в изпълнение на лицензионните си задължения по поддръжка и развитие на разпределителната мрежа, а функциите и дейностите, свързани с работа с потребителите (Фронт офиси и Център за обслужване на клиенти) да бъдат основно извършвани в дружеството краен снабдител, като се прилага принципа – „Клиентът основно контактува със своя доставчик“. Видно от приложените към писмото документи, дружеството предвижда да прехвърли осъществяване на определени спомагателни дейности от административното и техническо естество на новосъздаденото дружество нелицензиант – „ЕВН Център за услуги“ ЕООД, чиято дейност ще се ръководи от принципите за прозрачност, гаранции срещу кръстосано субсидиране, максимална икономичност и при стриктно спазване на приложимите регулаторни изисквания.

С решение № Р-50 от 29.11.2006 г. на основание чл. 52, ал. 1 от ЗЕ във вр. с § 17, ал. 1 и 4 от Преходните и заключителните разпоредби на закона, ДКЕВР е разрешила отделяне на дейностите, свързани с разпределение на електрическа енергия и оперативното управление на разпределителните мрежи в юридическо и организационно отношение по отношение на дружествата от групата на ЕВН. Отделянето беше осъществено в изпълнение на приетите с Директива 2003/54/ЕС общи правила за вътрешния пазар на електрическа енергия, които поставят изискването, когато операторът на разпределителната мрежа е част от вертикално интегрирано предприятие, той трябва да е независим поне с оглед на своята юридическа форма,

организация и процес на вземане на решения от другите дейности, които не са свързани с разпределението на електрическа енергия. В контекста на функционалното отделяне на дейностите по разпределение и снабдяване с решение № Р-50 от 29.11.2006 г. ДКЕВР е поставила изискванията си и по отношение на услугите, които са били общи за дейностите преди разделянето им, като счетоводство и контрол, информационни и комуникационни технологии, човешки ресурси, връзки с обществеността, регулаторен мениджмънт, логистика, управление на материалните активи и управление на взаимоотношения с клиентите. За да се осигури независимото предоставяне на тези услуги разпределителното и снабдителното дружество следва или да ги извършват сами, или ако е икономически целесъобразно да ги възложат на други лица при спазване на изискванията на действащото законодателство, в т.ч. и на Закона за обществените поръчки. С решението ДКЕВР е приела, че за да разреши комисията съвместното предоставяне на тези услуги, с оглед незастрашаване на конкуренцията е задължително да са налице кумулативно следните условия:

- да се осигури изключване на каквото и да е кръстосано субсидиране в полза или вреда на разпределителното дружество, както и да се осигури, че тези услуги ще се предоставят при пазарни условия;

- разпределителното дружество трябва да докаже, че използването на общите услуги е възможно най-икономичния начин и, че например извеждането на тези услуги извън дружеството към независима компания е използвано като алтернатива;

- общите услуги трябва да се предоставят и управляват извън разпределителното дружество – чрез снабдителното или, което е дори по-добре, чрез холдингова компания, дотолкова, доколкото разпределителното дружество е основен потребител.

В тази връзка предложеното с модела за реструктуриране от „ЕВН България Електроразпределение“ АД прехвърляне осъществяването на административни и технически услуги (*правни и корпоративни услуги, обработване на документация и кореспонденция с трети физически или юридически лица, обработване на финансова информация, включително изготвяне на предложения за финансово планиране и анализи, счетоводни услуги, доставка на материали и услуги, услуги по строителство, предоставяне на консултации, свързани с управление на персонала, услуги по образование и квалификация, комуникационни услуги, включително вътрешна комуникация и връзки с обществеността, консултации по пазарна и корпоративна идентичност, вътрешен одит, телекомуникационни услуги и предоставяне на консултации, свързани с енергийната политика и околната среда на европейско и национално ниво*) на новосъздаденото дружество нелицензиант – „ЕВН Център за услуги“ ЕООД е допустимо единствено при спазване на условията, поставени с решение № Р-50 от 29.11.2006 г. на ДКЕВР.

В издадената на „ЕВН България Електроразпределение“ АД лицензия № Л-140-07/13.08.2004 г. в чл. 2.9. е заложен принципа за нейната непрехвърляемост. По изключение се допуска прехвърляне на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на трети лица. При тази хипотеза и при стриктно спазване на Закона за обществени поръчки (ЗОП) е възможно свързаното с „ЕВН България Електроразпределение“ АД лице - „ЕВН Център за услуги“ ЕООД, да извършва отделни части от лицензионната дейност само и единствено в случаите, когато „ЕВН Център за услуги“ ЕООД осъществява услугата лично, без да превъзлага изпълнението ѝ на трети лица. Противното би означавало да бъде заобиколено прилагането в случая на Закона за обществените поръчки. Предвид изложеното свързаното лице „ЕВН Център за услуги“ ЕООД, следва да извършва възложените му дейности лично и да няма право да ги превъзлага на трети лица.

Прехвърлянето на отделни части от лицензионната дейност или свързани с нея

дейности на трети лица - възможност, която издадената на „ЕВН България Електроразпределение” АД лицензия в т.2.9.2. допуска, би могло да доведе до ограничаване на контролните правомощия на Комисията спрямо тях.

Съгласно чл. 22, ал. 1, т. 5 във вр. с чл. 75, ал. 2, т. 1 и чл. 76 от Закона за енергетиката, Комисията осъществява контрол за съответствието на извършваните лицензионни дейности с условията на издадените лицензии. Прехвърляйки определени спомагателни дейности на дружество нелицензиант, „ЕВН България Електроразпределение” АД би могло да възпрепятства възможността Комисията текущо да контролира изпълнението на задълженията по издадената му лицензия, тъй като адресати на контролните правомощия на Комисията са само лицензираните дружества. Отчитайки изложеното, Комисията счита, че е недопустимо прехвърлянето на изпълнението на отделна дейност на трети лица да ограничава дадените на Комисията със закон контролни правомощия. В тази връзка следва да бъде ясно дефинирано и лицензионно закрепено правото на Комисията да контролира изпълнението на прехвърлените спомагателни дейности от административно и техническо естество.

В допълнение на изложеното по-горе прехвърляне на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на трети лица е допустимо, ако с договора се осигурява изпълнението на възложените дейности в съответствие с изискванията по лицензията, ЗЕ, ЗОП и другите приложими подзаконовни и административни актове

С оглед предвиденото реструктуриране, изложеното по-горе и необходимостта от ефективно и безпрепятствено прилагане на контролните правомощия на ДКЕВР, комисията счита, че следва да бъде изменена лицензията на дружеството.

Поради изложеното, с решение по протокол № 153 от 31.10.2011 г. по т. 4 на основание чл. 51, ал. 1, т. 2 във връзка с ал. 2, т. 1 от Закона за енергетиката и чл. 60, ал. 1 от Наредбата за лицензиране на дейностите в енергетиката, ДКЕВР откри производство за изменение и/или допълнение на лицензия № Л-140-07/13.08.2004 г. издадена на „ЕВН България Електроразпределение” АД за дейността „разпределение на електрическа енергия”.

С писмо с изх. № Е-13-32-6/03.11.2011 г. на основание чл. 60, ал. 1 от НЛДЕ „ЕВН България Електроразпределение” АД е уведомено за служебното откриване на производството за изменение и/или допълнение на издадената му лицензия, като му е представен следния проект за допълването ѝ:

1. Да бъде създадена нова т.2.9.3. със следното съдържание:
„2.9.3. В случаите, когато лицензиантът е възложил с договор изпълнението на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на трети лица, лицензиантът носи пълна имуществена и административна отговорност за изпълнението на тези дейности. Лицензиантът е длъжен в определен от Комисията срок да осигури свободен достъп на Комисията за проверка на дружеството, на което е възложено извършването на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности, като в това число следва да осигури достъпа до служебните помещения, ползвани от третото лице, както и предоставянето от негова страна на всички счетоводни, търговски и други документи, необходими за установяване на факти и обстоятелства, свързани с обхвата на проверката.”

2. Да бъде създадена нова т.2.9.4. със следното съдържание:
„т.2.9.4. В случаите по т. 2.9.3. от настоящата лицензия контролните органи на Комисията имат правомощията по чл. 78 от Закона за енергетиката.”

На основание чл. 60, ал. 3 от НЛДЕ с писмо с вх. №Е-13-32-6/15.11.2011 г. „ЕВН България Електроразпределение” АД представя писмено становище по

основанията за изменение и/или допълване на лицензията, в което е изложена следната редакция на предложените текстове:

1. Да бъде създадена нова т.2.9.3. със следното съдържание:

„2.9.3. В случаите, когато лицензиантът е възложил с договор изпълнението на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на свързани лица, лицензиантът носи пълна имуществена и административна отговорност за изпълнението на тези дейности. Лицензиантът е длъжен в определен от Комисията срок да осигури свободен достъп на Комисията за проверка на свързаното лице, като осигури достъпа до служебните помещения, ползвани от него, както и предоставянето от негова страна на всички счетоводни, търговски и други документи, необходими за установяване на факти и обстоятелства, свързани с обхвата на проверката.”

2. Да бъде създадена нова т.2.9.4. със следното съдържание:

„т.2.9.4. В случаите по т. 2.9.3. от настоящата лицензия контролните органи на Комисията по отношение на свързаното лице имат правомощията по чл. 78 от Закона за енергетиката. ”

Мотивът, който дружеството лицензиант е посочило за замяната на израза „трето лице” в проекта с израза „свързано лице” по смисъла на чл. 1 от § 22 на Директива 2009/72 на Европейския парламент и на Съвета от 13 юли 2009 година относно общите правила за вътрешния пазар на електроенергия и за отмяна на Директива 2003/54/ЕО, е фактът, че дружеството лицензиант има правомощия да изисква изпълнение на насрещни задължения от свързано предприятие, а не от всяко трето лице, с което дружеството е в търговски отношения. Съгласно чл. 1 от § 22 от Директива 2009/72 „свързани предприятия” са тези по смисъла на чл. 41 от Седма директива 83/349/ЕИО на Съвета от 13 юни 1983 г. и/или свързани предприятия по смисъла на чл. 33, § 1 от посочената директива, и/или предприятия, които принадлежат на същите акционери/съдружници. Цитираното определение акцентира върху дъщерни предприятия и такива, които упражняват значително влияние върху управлението и финансовата политика, което значително влияние е налице, когато едно предприятие притежава 20 на сто или повече от гласовете на акционерите или съдружниците в друго предприятие, или пък две предприятия имат едни и същи акционери или съдружници.

Предложената от „ЕВН България Електроразпределение” АД редакция на текста не отчита факта, че „трето лице” като понятие използвано в разпоредбата на лицензията, която се допълва, е по-широко и съдържа в себе си понятието „свързано лице”. Въпреки това вземайки предвид изложения от дружеството мотив, Комисията счита, че издадената на „ЕВН България Електроразпределение” АД лицензия № Л-140-07/13.08.2004 г. следва да бъде изменена като се допълни чл. 2.9., както следва:

1. Да бъде създадена нова т.2.9.3. със следното съдържание:

„2.9.3. В случаите, когато лицензиантът е възложил с договор изпълнението на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на трети лица, лицензиантът носи пълна имуществена и административна отговорност за изпълнението на тези дейности. Лицензиантът е длъжен в определен от Комисията срок да осигури предоставянето от третото лице на всички счетоводни, търговски и други документи, необходими за установяване на факти и обстоятелства, свързани с обхвата на проверката.”

2. Да бъде създадена нова т.2.9.4. със следното съдържание:

„т.2.9.4. В случаите по т. 2.9.3. от настоящата лицензия контролните органи на Комисията имат правомощията по чл. 78 от Закона за енергетиката. ”

На проведеното открито заседание на 13.12.2011г. за обсъждане на доклада, представителят на дружеството изрази становище, че приема фактите и обстоятелствата отразени в доклада без възражения.

Предвид гореизложеното и на основание чл. 21, ал. 1, т. 1, чл. 51, ал. 1, т. 2 от Закона за енергетиката, във връзка с чл. 51, ал. 2, т. 1 от Закона за енергетиката и чл. 60 от Наредбата за лицензиране на дейностите в енергетиката

ДЪРЖАВНАТА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

Р Е Ш И:

Изменя издадената на „ЕВН България Електроразпределение“ АД, с ЕИК 115552190, със седалище и адрес на управление гр.Пловдив, Район „Централен“, ул.„Христо Г. Данов“ №37,

лицензия № Л-140-07/13.08.2004 г. за дейността „разпределение на електрическа енергия“, като допълва чл. 2.9. с новосъздадени точки 2.9.3. и 2.9.4. със следното съдържание:

„т.2.9.3. В случаите, когато лицензиантът е възложил с договор изпълнението на отделни части от лицензионната дейност или на други, свързани с нея дейности на трети лица, лицензиантът носи пълна имуществена и административна отговорност за изпълнението на тези дейности. Лицензиантът е длъжен в определен от Комисията срок да осигури предоставянето от третото лице на всички счетоводни, търговски и други документи, необходими за установяване на факти и обстоятелства, свързани с обхвата на проверката.”

„т.2.9.4. В случаите по т. 2.9.3. от настоящата лицензия контролните органи на Комисията имат правомощията по чл. 78 от Закона за енергетиката.”

Решението подлежи на обжалване пред Върховен административен съд в 14 (четиринадесет) дневен срок.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

/Ангел Семерджиев/

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

/Емилия Савева/