

РЕШЕНИЕ

№ Ц - 04
от 01.02.2010 г.

ДЪРЖАВНАТА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

на закрито заседание, проведено на 01.02.2010 г., като разгледа заявление с вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. от “Булгаргаз” ЕАД за утвърждаване на цени на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към газопреносната мрежа за I^{во} тримесечие на 2008 г. и доклад с вх. № Е-Дк-39/ 28.01.2010 г., във връзка с влязло в сила решение № 15025/09.12.2009 г. по административно дело № 8671/2009 г. на петчленен състав на Върховния административен съд, установи следното:

Със заявление с вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. общественият доставчик “Булгаргаз” ЕАД е поискало от ДКЕВР да му бъде утвърдена цена за I-то тримесечие на 2008 г. за продажба на природен газ от обществения доставчик на потребители, присъединени към газопреносната мрежа, в размер на 416.89 лв./1000 м³ без ДДС.

С решение № Ц-098/20.12.2007 г. ДКЕВР е утвърдила за I^{во} тримесечие на 2008 г., считано от 01.01.2008 г. пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на крайните снабдители и на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа, пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към мрежи ниско налягане, както и пределни цени за продажба на природен газ от крайните снабдители. Решението е обжалвано от обществения доставчик «Булгаргаз» ЕАД и е потвърдено с решение № 5494/27.04.2009 г. по адм. дело № 1099/2008 г. на тричленен състав на ВАС. След подадена касационна жалба от страна на обществения доставчик срещу постановеното решение от тричленият състав на ВАС, с решение № 15025/09.12.2009 г. по адм. дело № 8671/2009 г. на петчленен състав на ВАС е отменено решението на тричленият състав на ВАС, респективно решение № Ц-098/20.12.2007 г. на ДКЕВР, в частта му относно цената на природния газ при продажба от обществения доставчик на крайните снабдители и на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа и пределната цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към мрежи ниско налягане.

Според касационният състав на ВАС независимо от регулаторните правомощия по чл. 23 и чл. 24 от Закона за енергетиката (ЗЕ) да осигурява баланс между интересите на енергийните предприятия и потребителите и създава стимули за ефективна дейност на регулираните енергийни предприятия, ДКЕВР не е освободена от задължението за спазване на нормативно посочените правила и условия за формиране на цените на природния газ, както и за подробно и ясно изложение в съобразителната част на решението на начина на формиране на цените на природния газ, възприетият метод на ценово регулиране и спазването на нормативно закрепената надценка.

Съгласно чл. 173, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) съдът решава делото по същество, когато въпросът не е предоставен на преценката на административния орган. Във всички останали случаи съдът отменя административния акт и изпраща преписката на съответния компетентен административен орган за решаване на въпроса по същество със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона (чл. 173, ал. 2 от АПК). Следователно, ДКЕВР трябва да се произнесе с ново решение вместо отмененото. От друга страна, ДКЕВР следва да спазва и указанията на съда, като довърши административното производство от момента, в който същото е опорочено, т.е. непосредствено от момента преди произнасянето с индивидуален административен акт по подаденото заявление вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. на «Булгаргаз» ЕАД. С оглед на това, ДКЕВР ще постанови ново решение, съобразно приложимите нормативни разпоредби.

Административното производство за утвърждаване на «Булгаргаз» ЕАД на цени на природния газ за първото тримесечие на 2008 г. е започнало при действието на процесуалните разпоредби на ЗЕ и Наредбата за регулиране на цените на природния газ (НРЦПГ) и към момента това производство не е завършено. Следователно, при постановяване на новото решение ДКЕВР следва да спазва процесуалните правила, регламентирани в ЗЕ и НРЦПГ, които не са променени от въведените с ПМС № 325 от 30.12.2009 г., в сила от 30.12.2009 г. изменения и допълнения на НРЦПГ /посл. изм. ДВ. бр.2 от 8 Януари 2010г/. От друга страна, поради това, че е налице хипотеза на незавършено производство за определяне на цени, «Булгаргаз» ЕАД не следва да подава ново заявление, а комисията трябва отново да разгледа и анализира данните, съдържащи се във вече подаденото заявление с вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. за утвърждаване на цени, като спазва задължителните указания на ВАС дадени в мотивите на отменителното решение дотолкова, доколкото не противоречат на разпоредби влезли в сила в хода на висящото административно производство.

В настоящата хипотеза е налице незавършено административно производство за утвърждаване на «Булгаргаз» ЕАД на цени на природния газ за първото тримесечие на 2008 г. Съдът е отменил решението на ДКЕВР без да е компетентен да реши спора по същество, поради което комисията следва да постанови ново решение, с което да уреди отношения, възникнали и осъществени в миналото, т.е. да издаде индивидуален административен акт с обратно действие. В този случай, от съществено значение е преценката към кои материалноправни разпоредби във времето ще съответства новото решение на ДКЕВР, тъй като в хода на административното производство НРЦПГ е изменена и допълнена с ПМС № 325 от 30.12.2009 г. В правната теория и практика е възприет принципът, че това съответствие или липсата му се преценява по отношение на материалноправните разпоредби, които действат към момента на издаване на акта. Основните принципи, които определят действието във времето на материалноправните разпоредби са: принципът *ex nunc* (действие занаяпред) или действие по отношение на факти и обстоятелства, които настъпват след влизане в сила на разпоредбата и принципът на несъщинското обратно действие (незабавно действие) или действие по отношение на висящи правоотношения, т.е. по отношение на факти и обстоятелства, които са възникнали преди влизане в сила на разпоредбата, но от които не са настъпили окончателните правни последици. От друга страна съгласно чл. 34 от Указ № 883 за прилагане на Закона за нормативните актове, с преходни разпоредби се урежда начинът, по който следва да бъдат довършени заварени при влизането в сила на нови нормативни разпоредби незавършени производства. В тази връзка според пар. 4 от Преходните и заключителни разпоредби на ПМС № 325 от 30.12.2009 г. заварените при влизането в сила на постановлението незавършени производства по утвърждаване на цени се довършват, като комисията служебно съобразява подадените заявления с въведените с постановлението правила. Такова незавършено производство се явява производството, образувано във връзка с подаденото от „Булгаргаз” ЕАД заявление с вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. за утвърждаване на цени на природния газ за първото тримесечие на 2008 г.

Предвид изложените аргументи, ДКЕВР следва да съобрази подаденото заявление с измененията и допълненията на НРЦПГ в сила от 30.12.2009 г., както и да утвърди цени на природния газ в съответствие с тези нови правила.

Съгласно чл. 30, ал. 4 от ЗЕ цените на природния газ, предоставен от енергийните предприятия, не подлежат на регулиране от ДКЕВР при установяване от нея на наличието на конкуренция, която създава предпоставки за свободно договаряне на цените при пазарни условия за съответната дейност в енергетиката. Тъй като на пазара на природен газ не са налице фактически предпоставки за формиране на конкурентна среда следва цената, по която обществения доставчик продава природен газ на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа, да бъде регулирана.

В конкретното производство решението на ДКЕВР за утвърждаване на цени на „Булгаргаз” ЕАД се постановява при условията на чл. 21 от НРЦПГ, а именно в съответствие с промяната на цената на входа на газопреносната мрежа. Това изменение, съгласно чл. 17, ал. 2 от НРЦПГ, като периодичност е в съответствие с условията по търговските договори, по които обществения доставчик купува природен газ за вътрешния пазар, т.е. на всеки три месеца.

Съответствието с цената на газа на входа на газопреносната мрежа, изисквано от чл. 21 от НРЦПГ се реализира като проверената от ДКЕВР по реда на чл. 17, ал. 7 от НРЦПГ цена на входа на мрежата се увеличава чрез начисляване на надценка до 2 на сто (чл. 17, ал. 6 от НРЦПГ).

В съответствие с пар. 4 от ПЗР на ПМС № 325 от 30.12.2009 г., подаденото във връзка с промяната на цената на входа на газопреносната мрежа и на основание чл. 26в от НРЦПГ заявление от «Булгаргаз» ЕАД, се съобразява служебно от комисията с нововъведените от постановлението правила.

Съгласно чл. 17, ал. 3 от НРЦПГ цената на природния газ на входа на газопреносната мрежа се образува като среднопретеглена стойност при отчитане на заявените за доставка количества природен газ от внос за вътрешния пазар, от местни добивни предприятия и от запаси природен газ с цел продажба през следващ период, условията по договорите за преобразуване, съхранение и за пренос на природен газ до българска граница и валутния курс на Българската народна банка на лева спрямо чуждестранната валута, в която се заплаща внасяният в страната природен газ.

Към подаденото заявление вх. № Е-15-20-37/10.12.2007 г. на «Булгаргаз» ЕАД, са приложени: справка за цени и количества на природния газ, заявени за вътрешния пазар за I^{во} тримесечие; справка за цените на алтернативните горива; справка за осреднения валутен курс; справка за заявените и реализирани количества природен газ; справка за получените количества природен газ по направления за периода 01.09.2007г. - 30.11.2007 г.; справка за измерените количества природен газ по дейността пренос по месеци за периода 01.09.2007г. - 30.11.2007 г. и прогнозни данни за месец Декември 2007 г.; справка за количествата и приходите от продажба на природен газ за периода 01.09.2007г. - 30.11.2007 г. и прогнозни данни за месец Декември 2007 г.; справка за капиталовата структура към 30.11.2007 г.; справка за окрупнени данни за периода 01.09.2007г. - 30.11.2007 г. и прогнозни данни за месец Декември 2007 г. по договора за транзит на природен газ.

С писмо изх. № Е-15-20-38/10.12.2007 г. ДКЕВР е изисквала от «Булгаргаз» ЕАД информация относно общото заявено количество от потребителите на дружеството за I-во тримесечие на 2008 г., и каква част от него се предвижда да бъде осигурена чрез добиване на природен газ от ПГХ Чирен. С писмо вх. № Е-15-20-38/11.12.2007 г. дружеството дава отговор, че заявените от потребителите количества природен газ са 1 118 295 хил.м³; от ПГХ Чирен е предвиден добив на 220 000 хил.м³ природен газ.

С подаденото заявление «Булгаргаз» ЕАД предлага утвърждаване на цени за I^{во} тримесечие на 2008 г. при продажбата от дружеството на потребители присъединени към газопреносната мрежа да е 416.89 лв./1000 м³ без ДДС.

Цената е образувана в съответствие с изискванията на Наредбата за регулиране на цените на природния газ. След като направи преглед на представените данни и справки към заявление с вх. Е-15-20-37/10.12.2007 г. комисията установи, че цената при продажба на природен газ от обществения доставчик и цената на входа на газопреносната мрежа за I^{во} тримесечие на 2008 г. е образувана, като са отчетени следните изменения в представеното от дружеството заявление:

1. Котировките на алтернативните горива за последните три месеца се променят, както следва:

- Цените на мазут със съдържание на сяра 1 % се повишават с 22,08 %;
- Цените на мазут със съдържание на сяра 3.5 % се повишават с 24,23 %;
- Цените на газьола със съдържание на сяра 0.2 % се повишават с 20,42 %.

В цитираните от „Булгаргаз” ЕАД договори за доставка на природен газ до българската граница, ценообразуващ елемент на газа са средно - аритметичните стойности на месечните котировки на алтернативните горива за предходните девет месеца, които са се изменили, както следва:

- За мазут със съдържание на сяра 1 % се повишават с 22,80 %;
- За мазут със съдържание на сяра 3.5 % се повишават с 22,27 %;
- За газьола със съдържание на сяра 0.2 % се повишават с 16,98 %.

2. Цените на природния газ по договорите за внос и местен добив нарастват, както следва:

- с 20.19 % по договора с "ОВЕРГАЗ ИНК." АД;

- с 20.91 % по договора с WINTERSHALL ERDGAS HANDELSHAUS ZUG AG;
- с 36.26 % по договор №2 сключен между "ОБЕРГАЗ ИНК." АД и "Булгаргаз" ЕАД за доставка на природен газ за Република България –чл.2.3;
- с 20.71 % по договора с ООО "ГАЗЭКСПОРТ" за потребителите от югозападна България.

3. Количествата, заявени от "Булгаргаз" ЕАД за доставка на природен газ по съответните договори за внос и местен добив са съответно 1 118 295 хил.м³ и се увеличават общо с 298 792 хил.м³ (36.46 %) в сравнение с предходното тримесечие, по контрагенти, както следва:

- Увеличават се с 84 960 хил.м³, т.е. с 39.33 % по договора с "ОБЕРГАЗ ИНК." АД;
- Остават непроменени по договора с WINTERSHALL ERDGAS HANDELSHAUS ZUG AG;
- Остават непроменени по договор №2 сключен между "ОБЕРГАЗ ИНК." АД и "Булгаргаз" ЕАД за доставка на природен газ за Република България –чл.2.3;
- По договора с "Мелроуз Рисорсиз" ("Петреко САРЛ") дружеството не предвижда доставка на природен газ;
- Увеличават се с 3 592 хил.м³, т.е. с 24.77 % по договора с ООО "Газекспорт" за потребителите от югозападна България.

От представените справки се установи, че „Булгаргаз“ ЕАД са добили от подземно газово хранилище Чирен количество природен газ в размер на 28 883.89 хил.м³ за периода 10-12.2007 г.

4. Валутният курс на лева към щатския долар за период от 30 дни, предхождащ внасянето на предложението отчита намаляване от 1.43938 лв. на 1.32913 лв. за един щатски долар, т.е. със 7.66 %.

Потреблението по тримесечия за предходните четири години е както следва:

год./трим.	I тримесечие	II тримесечие	III тримесечие	IV тримесечие
2004 г.	1 038 636 хил. м ³	615 957 хил. м ³	421 739 хил. м ³	759 667 хил. м ³
2005 г.	988 853 хил. м ³	655 510 хил. м ³	587 621 хил. м ³	826 202 хил. м ³
2006 г.	1 138 717 хил. м ³	662 561 хил. м ³	610 178 хил. м ³	907 749 хил. м ³
2007 г.	1 042 652 хил. м ³	713 228 хил. м ³	636 811 хил. м ³	819 503 хил. м ³
Средно:	1 052 215 хил. м³	661 814 хил. м³	564 087 хил. м³	828 280 хил. м³

При анализа на потреблението, комисията констатира, че средното количество за разгледания първи период е 1 052 215 хил. м³. Заявеното от дружеството количество за първо тримесечие на 2008 г. е 1 118 295 хил. м³, което е с 6.28 % повече от средното количество за предходните години.

От предоставените данни и справки, и цитираните по-горе писма, комисията установи, че рязкото покачване с 25.6 % на цената на природния газ за I-во тримесечие на 2008 г., не отразява действителното оскъпяване, което е 20%. Предложението на „Булгаргаз“ ЕАД би довело до значително увеличаване на разходите на енергийните и производствени дружества, използващи природен газ, а така също и на битовите потребители. Това от една страна ще доведе до деформация на цените и от друга, ще предизвика необоснованост на приходите на енергийните предприятия, чиито цени остават непроменени, а паралелно с това ще породят социално напрежение. Основен принцип, за чието спазване ДКЕВР трябва да следи служебно при изпълнение на правомощията си за ценово регулиране, е осигуряването на баланс между интересите на енергийните предприятия и на потребителите, както и между отделните категории енергийни предприятия (чл. 23, ал. 1, т. и т. 3 във връзка с чл. 31 от ЗЕ). ДКЕВР си запазва правото при рязко изменение на цените на алтернативните на природния газ горива и курса на долара спрямо лева, да измени цената според настъпилите изменения. Спазването на този принцип налага прогнозираното от „Булгаргаз“ ЕАД поетапно увеличение на цената на природния газ за 2008 г. да бъде разпределено равномерно за първите две тримесечия с **9.87 %**. Следователно за I-вото тримесечие на 2008 г. цената на природния газ следва да бъде увеличена с 32.80 лв./1000 м³ (без ДДС) спрямо предходното тримесечие, или от 332.30 лв./1000 м³ на 365.10 лв./1000 м³. Прогнозната цена за II-ро тримесечие на 2008 г. е 401.14 лв./1000 м³ (без ДДС). В

тези цени е включена и цената за пренос по газопреносната мрежа, която е в размер на 19.73 лв./1000 м³ (без ДДС).

В крайната продажна цена е включена и 1.98 лв./1000 м³ надценка, която е равна на предложената от дружеството с подаденото заявление за утвърждаване на цени на природния газ при продажба от обществения доставчик. Надценката е изчислена в съответствие с чл.17, ал.6 от НРЦПГ и представлява 0,5% от заявената от „Булгаргаз” ЕАД цената на вход на газопреносната мрежа за първо тримесечие на 2008 г. и е под максимално допустимия размер до 2%.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 21, т. 6, чл. 30, ал. 1, т. 5 и т. 5а от Закона за енергетиката, чл. 17 и чл. 21 от Наредбата за регулиране на цените на природния газ и във връзка с дадените указания с влязло в сила решение № 15025/09.12.2009 г. по административно дело № 8671/2009 г. на петчленен състав на Върховния административен съд,

ДЪРЖАВНАТА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

Р Е Ш И:

Утвърждава, считано от 01.01.2008 г.:

1. Пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на крайните снабдители и на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа в размер на:

365.10 лв./1000 м³ (без ДДС)

2. Пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към мрежи ниско налягане, собственост на “Булгартрансгаз” ЕАД, в размер на:

372.82 лв./1000 м³ (без ДДС)

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

/А. Семерджиев/

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

/Е. Савева/