

РЕШЕНИЕ

№ Ц-036
от 14.09.2010 г.

ДЪРЖАВНАТА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

на закрито заседание, проведено на 14.09. 2010 г., като разгледа заявление с вх. № Е-15-20-19/16.06.2008 г. от “Булгаргаз” ЕАД за утвърждаване на цени на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към газопреносната мрежа за III^{то} тримесечие на 2008 г. и доклад с вх. № Е-Дк-341/09.09.2010 г., във връзка с влязло в сила решение № 9435/06.07.2010 г. по административно дело № 3453/2010 г. на петчленен състав на Върховния административен съд, установи следното:

Със заявление с вх. № Е-15-20-19/16.06.2008 г. общественият доставчик “Булгаргаз” ЕАД е поискало от ДКЕВР да му бъде утвърдена цена за III^{то} тримесечие на 2008 г. за продажба на природен газ от обществения доставчик на потребители, присъединени към газопреносната мрежа, в размер на 494.67 лв./1000 м³ без ДДС или увеличение с 19,64%.

С решение № Ц-022/26.06.2008 г. ДКЕВР е утвърдила за III^{то} тримесечие на 2008 г., считано от 01.07.2008 г. пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на крайните снабдители и на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа в размер на 434,80 лв./1000 м³ (без ДДС), пределна цена на природния газ при продажба от обществения доставчик на потребители, присъединени към мрежи ниско налягане, собственост на „Булгартрансгаз” ЕАД както и пределни цени за продажба на природен газ от крайните снабдители.

Решение № Ц-022/26.06.2008 г. на ДКЕВР, в частта му по т. 1 и т. 2 е обжалвано пред Върховния административен съд от обществения доставчик „Булгаргаз” ЕАД.

Върховния административен съд, състав на Пето отделение е обсъдил доводите на страните, преценил е по реда на чл. 171 АПК представените по делото доказателства, допуснатата съдебно – икономическа експертиза и се е произнесъл с Решение № 612/14.01.2010 г., с което се отменя Решение № Ц-022/26.06.2008 г. на ДКЕВР, в частта му, в която е утвърдена считано от 01.07.2008 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 434, 80 лв./1000 м³ и 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 442, 52 лв./1000 м³ и връща преписката на ДКЕВР за ново произнасяне по заявление с вх. № Е-15-20-19/16.06.2008 г. на „Булгаргаз” ЕАД.

След подадена касационна жалба от страна на Държавната комисия за енергийно и водно регулиране срещу постановеното решение от тричленният състав на ВАС, с решение № 9435/06.07.2010 г. по адм. дело № 3453/2010 г. на петчленен състав на ВАС е оставено в сила решението на тричленния състав на ВАС. По силата на Решение № 612/14.01.2010 г. по адм. дело № 9488/2008 г. на ВАС пето отделение преписката е върната в ДКЕВР за ново произнасяне съобразно указанията на ВАС. Върховният административен съд е приел, че Решение № Ц-022/26.06.2008 г. на ДКЕВР е незаконосъобразно и го е отменил 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-15-20-19/16.06.2008 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 третото 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-15-20-19/16.06.2008 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 третото 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 занапред) 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-15-20-19/16.06.2008 г. за утвърждаване на цени на природния газ за третото 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-15-20-19/16.06.2008 г. на «Булгаргаз» ЕАД, са приложени:

справка за количествата и цените по сключените договори за внос и местен добив на природен газ, цени на алтернативните горива, осреднен валутен курс на USD към BGN за едномесечен период (справка №1, справка №2 и справка №3); справка за заявените количества природен газ за периода 01.04.2008 г. - 30.06.2008 г. и съответно реализирани количества природен газ в края на всеки месец и прогнозна реализация за м. юни 2008 г. (справка №4); справка с данни за периода 01.03.2008 г. - 31.05.2008 г. и прогнозни данни за м. юни 2008 г. за внесените и получени от местен добив количества природен газ по всеки от договорите за доставка и транзитен пренос, съответните данни за измерени количества природен газ на вход - ГИС Исакча и ГИС - Черна Вода (справка №5 и справка №6); справка с данни за периода 01.03.2008 г. - 31.05.2008 г. по месеци и прогнозни данни за м. юни 2008 г. за добити и за нагнетени количества природен газ в ПГХ Чирен (справка №7); справка с отчетна информация за количествата и приходите от продажби на природен газ по дейности (пренос и доставка, съхранение, разпределение и транзит на природен газ) за периода 01.03.2008 г. – 31.05.2008 г. и прогнозни данни за м. юни 2008 г. (справка №7); справка с отчетни данни относно разходите по видове дейности за периода 01.03.2008 г. – 31.05.2008 г. и прогнозни данни за м. юни 2008 г. (справка № 8); справка с данни за капитала и капиталовата структура, съгласно счетоводния баланс на дружеството към 01.03.2008 г. и м. юни 2008 г. (справка № 9).

С подаденото заявление «Булгаргаз» ЕАД предлага утвърждаване на цени за III-то тримесечие на 2008 г. при продажбата от дружеството на потребители присъединени към газопреносната мрежа да е 494,67 лв./1000 м³ без ДДС или увеличение с 19,64%.

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 вх. № Е-15-20-19/16.06.2008 г. комисията установи, че цената при продажба на природен газ от

обществения доставчик и цената на входа на газопреносната мрежа за III^{-то} 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 16,67 %;
- Цените на мазут със съдържание на сяра 3.5 % се повишават с 14,19 %;
- Цените на газьола със съдържание на сяра 0.2 % се повишават с 24,54 %.

В цитираните от „Булгаргаз“ ЕАД договори за доставка на природен газ до българската граница, ценообразуващ елемент на газа са средноаритметичните 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 15,15 %;
- За мазут със съдържание на сяра 3.5 % се повишават с 11,86 %;
- За газьола със съдържание на сяра 0.2 % се повишават с 19,03 %.

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

- с 14.79 % по договора с "ОБЕРГАЗ ИНК." АД;
- с 15.40 % по договора с WINTERSHALL ERDGAS HANDELSHAUS ZUG AG;
- с 50.21 % по договор №2 сключен между "ОБЕРГАЗ ИНК." АД и "Булгаргаз" ЕАД за доставка на природен газ за Република България –чл.2.3;
- с 15.10 % 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 776 515 хил.м³ и намаляват общо с 30 915 хил.м³ (3,83 %) в сравнение с предходното тримесечие, по контрагенти, както следва:

- Намаляват се със 118 200 хил.м³, т.е. с 32,45 % по договора с "ОБЕРГАЗ ИНК." АД;
- Намаляват се с 48 000 хил.м³, т.е. с 26,67 % по договора с WINTERSHALL ERDGAS HANDELSHAUS ZUG AG;
- Увеличават се със 104 000 хил.м³, т.е. с 41,60 % 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 предвижда да увеличи доставка на природен газ с 35 000 хил.м³;
- Намаляват се с 3 715 хил.м³, т.е. с 28,08 % по договора с ООО "Газекспорт" за потребителите от югозападна България.

4. Валутният курс на лева към щатския долар за период от 30 дни, предхождащ внасянето на предложението отчита намаление от 1,32193лв. на 1,25595лв. за един щатски долар, т.е. с 4,99 %.

Предложението на „Булгаргаз“ ЕАД (увеличение от 19,64%) 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 породи 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.

За сравнение, в таблицата по-долу е описано потреблението по тримесечия за предходните четири години 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	951 434 хил. м ³
Средно:	1 052 215 хил. м³	661 814 хил. м³	564 087 хил. м³	861 263 хил. м³

При анализ на потреблението, комисията констатира, че средното количество природен газ за разгледания трети период е 564 087 хил. м³. Общо заявеното от дружеството количество природен газ за трето тримесечие на 2008 г. по договори за внос и местен добив е в размер на 776 515 хил. м³, от които за вътрешния пазар (по заявка на потребителите на "Булгаргаз" ЕАД) са в размер на 603 086 хил.м³.

След извършен анализ на предоставените от "Булгаргаз" ЕАД данни и анализ на наличните данни за потреблението за предходни периоди и условията на реализация, Комисията счита, че следва да бъдат намалени количествата природен газ, прогнозирани от «Булгаргаз» ЕАД за закупуване от външни доставчици по договорите с най-високи цени.

От предложените за закупуване от външни доставчици от "Булгаргаз" ЕАД 776 515 хил.м³, Комисията счита, че може да се намалят със 199 400 хил.м³ и със 119 000 хил.м³ от двамата външни доставчици с най-високи цени, съответно "Овергаз Инк." АД и Wintershall Erdgas Handelshaus Zug AG.

Като взе предвид всички изложени по-горе факти и обстоятелства комисията установи, че коригираните разходи за закупуване на природен газ от внос с включени транзитни такси по договорите за транзитиране на природен газ през територията на Република Румъния са в размер на 186 420 228 лв.

Цената на природния газ на входа на газопреносната мрежа за 1000 нм³ е в размер на 406,93 лв./ 1000 нм³ и е изчислена като разходите за закупуване на природен газ са разделени на предвидените за закупуване количества природен газ за III^{то} тримесечие на 2008 г.:

$$186\,420\,228 : 458\,115 = 406,93 \text{ лв./ } 1000 \text{ нм}^3$$

Съгласно чл.17 ал. 6 от Наредбата за регулирането на цените на природния газ, върху цената е начислена надценка в размер на 8,14 лв./ 1000 нм³, която представлява 2,00 % от цената на вход на газопреносната мрежа за III^{то} тримесечие на 2008 г.:

$$406,93 + 8,14 = 415,07 \text{ лв./ } 1000 \text{ нм}^3$$

Към така определената цена в размер на 415,07 лв./ 1000 нм³ се добавя 19,73 лв./ 1000 нм³ (цена за пренос на природен газ през газопреносната мрежа).

Предвид всички изчисления, цената на природния газ при продажба от Обществения доставчик на крайните снабдителите и на потребителите, присъединени към газопреносната мрежа е в размер на **434,80** лв./1000 нм³ (без ДДС).

Увеличението на цената на природния газ при продажба от Обществения доставчик на потребители за III^{то} тримесечие на 2008 г. спрямо II^{то} тримесечие на 2008 г. е в размер на 21,33 лв./ 1000 нм³ или с 5,1588 %.

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 № 9435/06.07.2010 г. по административно дело № 3453/2010 г. на петчленен състав на Върховния административен съд,

ДЪРЖАВНАТА КОМИСИЯ ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

РЕШИ:

Утвърждава, считано от 01.07.2008 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:

434,80 лв./1000 нм³ (без ДДС) (46,73 лв./MWh)

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:

442,52 лв./1000 нм³ (без ДДС) (47,56 лв./MWh)

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ДКЕВР:

/А. Семерджиев/

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

/Е. Савева/