



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

Комисия за енергийно
и водно регулиране



Изх. № В-18-44-1 / 28.02 2018 г.

ДО
Г-ЖА ЙОРДАНКА ФАНДЪКОВА
КМЕТ НА СТОЛИЧНА ОБЩИНА
УЛ. „МОСКОВСКА“ № 33
1000, ГР. СОФИЯ

Ваш изх. № СОА18-ДИ05-257-(1) от 02.02.2018 г.

Г-Н ЕЛЕН ГЕРДЖИКОВ
ПРЕДСЕДАТЕЛ НА СТОЛИЧЕН ОБЩИНСКИ СЪВЕТ
УЛ. „МОСКОВСКА“ № 33
1000, ГР. СОФИЯ

КОПИЕ
Г-Н АРНО ВАЛТО
ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР НА „СОФИЙСКА ВОДА“ АД
БИЗНЕС ПАРК СОФИЯ, СГРАДА 2А
1766, ГР. СОФИЯ

*Относно: Изменения в Договора за концесия за водоснабдителни и канализационни услуги,
подписан между „Софийска вода“ АД и Столична община*

**УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ФАНДЪКОВА,
УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ГЕРДЖИКОВ,**

В Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР, Комисията) постъпи писмо с вх. № В-17-44-1 от 02.02.2018 г. с което кмета на Столична община информира КЕВР, че с Решение № 32 от 25.01.2018 г. по Протокол № 46 Столичен общински съвет (СОС) одобрява проект на Трето допълнително споразумение (ТДС) към Договора за концесия за водоснабдителни и канализационни услуги, подписан между „Софийска вода“ АД и Столична община, ведно с Анекс 3 „Нива на услугите“ и проект на Списък с продукти – предмет на интелектуална собственост. Със същото решение СОС дава мандат на представителя на „Водоснабдяване и канализация“ ЕАД в Общото събрание на акционерите на „Софийска вода“ АД на насроченото за 16.02.2018 г. извънредно Общо събрание на акционерите, да подкрепи одобряването на сключването на Договор за кредит със „Сосиете Женерал Експресбанк“ АД и „Сибанк“ ЕАД. Приложен към писмото е и Проект на договор за кредит, заедно с погасителен план.

В горното писмо е посочено, че промените в проекта на ТДС към Договора за концесия имат за цел хармонизиране на договора с нормативни изменения, уточняване на въпроси между страните, свързани с приближаващото изтичане на срока на концесията, въвеждане на нови задължителни нива на инвестиции, отпадане на договорно установената норма на възвръщаемост на капитала след пълното изплащане на заемите на „Софийска вода“ АД, както и изменения на съществуващи и въвеждане на нови дефиниции с цел отразяване на условията на рефинансирането и конкретно смяната на кредиторите на дружеството. Посочено е също така, че формулираните в проекта на ТДС изменения не са съществени, което съответства на условието по чл. 137, ал. 1, т. 3 от Закона за концесиите (ЗК, обн. ДВ, бр. 96 от 01.12.2017 г., в сила от 01.01.2018 г.).

Одобренията от СОС документи са представени в КЕВР за даване на становище по реда на чл. 21, ал. 3 от Закона за регулиране на водоснабдителните и канализационни услуги (ЗРВКУ).

Съгласно чл. 6, ал. 1, т. 7 от ЗРВКУ Комисията осъществява предоставените ѝ с този закон правомощия по повод на концесионни и други договори. Съгласно чл. 21, ал. 3 от същия закон Комисията извършва предварителен контрол, като при подготовката на концесионните и на другите видове договори за управление на ВиК системите дава становище за съответствието им с този закон и подзаконовите нормативни актове по прилагането му. Съгласно чл. 21, ал. 6 от ЗРВКУ, срокът за произнасяне от Комисията от постъпване на документите по ал. 3 е 30 дневен, считано от 02.02.2018 г.

Преди това в КЕВР постъпи информация за водени преговори за изменение на договора за концесия от „Софийска вода“ АД с вх.№ В-17-44-1 от 10.01.2018 г. Така постъпилите материали бяха своевременно предоставени на кмета на Столична община и председателя на Столичен общински съвет с писмо с изх. № В-17-44-1 от 16.01.2018 г. в което посочихме, че с оглед изразяването на становище съгласно чл. 21, ал. 3 от ЗРВКУ е необходимо одобрение от Столична община, в качеството ѝ на концедент, на предложения проект на ТДС.

Информация за водените преговори за изменение на договора за концесия е постъпила в КЕВР и от председателят на работната група, назначена със Заповед № СОА16-РД91-171 от 29.03.2016 г. на кмета на Столична община, с писмо вх.№ В-07-00-5 от 17.01.2018 г., към което е приложен доклад с вх. № СОА16-ТД26-7298/17 от 12.01.2018 г.

Със Заповед № 3-В-1 от 16.01.2018 г. на председателя на КЕВР е сформирана работна група, която да извърши преглед на проекта на ТДС и анализ за съответствие със ЗРВКУ и подзаконовите нормативни актове по прилагането му. Работната група изготви доклад вх.№ В-Дк-28 от 22.02.2018 г., разгледан и приет от КЕВР с решение по Протокол №35 от 27.02.2018 г., т. 1, в рамките на срока по чл. 21, ал. 6 от ЗРВКУ.

Във връзка с одобрения от Столичен общински съвет проект на Трето допълнително споразумение (ТДС) към Договора за концесия за ВиК услуги, подписан между „Софийска вода“ АД и Столична община, ведно с Анекс 3 „Нива на услугите“ и проект на Списък с продукти – предмет на интелектуална собственост, отбелязваме следните основни моменти:

1. Задължения на Концесионера по изплащане на задължения и извършване на инвестиции за периода до 31.12.2021 г. (действащ регулаторен период):

1.1. Поемане на ангажимент за поетапно погасяване на Основния и Подчинения заем.

Видно от горепосочения доклад с вх. № СОА16-ТД26-7298/17 от 12.01.2018 г., Концесионерът „Софийска вода“ АД е страна по два договора за заем, които е сключил за целите на изпълнение на задълженията си по Концесионния договор, както следва:

А. Основен заем, отпуснат от Европейската банка за възстановяване и развитие (ЕВБР), при следните параметри: остатък: 13.9 млн. евро; лихва: 6-мес. EURIBOR + 135 базисни пункта; падеж: октомври 2020 г.

Б. Подчинен заем, при следните параметри: остатък: 36.3 млн. евро; лихва: 6-мес. EURIBOR + 520 базисни пункта; падеж: 31 януари 2018 г.

В доклада е посочено, че от страна на СО е поставено изискване пред Концесионера да предприеме мерки за погасяване на горепосочените кредити във възможно най-кратък срок, доколкото при определени хипотези на прекратяване на Концесионния договор задължението за изплащането им може да премине върху СО. В тази връзка е посочено, че Концесионерът е приел да рефинансира двата заема при по-добри финансови условия чрез кредитно споразумение с две търговски банки, като СО е предоставила и копие от проекта на кредитното

споразумение. Договорът за рефинансиране трябва да бъде сключен и усвоен, съответно Основният и Подчиненият заем трябва бъдат погасени преди сключването на анекса към Концесионния договор. Условиата на договора за рефинансиране са следните: размер: 50 270 149 в два транша: транш 1 - 13 908 500 евро за рефинансиране на заема от ЕБВР (основен заем), транш 2 - 36 361 649 евро за рефинансиране на подчинения дълг; валута: евро; лихва: 3-мес. Euribor +135 базисни пункта; първоначална такса: 75 базисни пункта за главницата; годишни такси: 0; плащания по главницата: тримесечни вноски, с начало 31/3/2018 г.; падеж: транш 1 - на 30/9/2020 г., транш 2 - на 30/09/2022 г. Пояснено е, че вторият транш ще бъде погасен предсрочно, за да се изпълни задължението на концесионера за погасяване на задълженията по Договора за рефинансиране, посочено по-долу. В доклада е представена информация, че Концесионерът е приел да погаси изцяло задълженията си по Договора за рефинансиране до края на 2021 г., ако решението на КЕВР, с което е одобрен бизнес планът за регулаторния период 2017-2021 г., остане в сила. Неизпълнението на това задължение дава възможност на СО да прекрати Концесионния договор при благоприятни за нея условия.

Посоченото задължение е отразено в проекта на ТДС, както следва:

„В чл. 5 ОСНОВНИ ПРАВА И ЗАДЪЛЖЕНИЯ измененията са както следва:

Създава се нов чл. 5.2.20: *„изплати в пълен размер всички свои Задължения по Договор за Заем не по-късно от 31.12.2021 г., доколкото Бизнес Планът за Регулаторния Период 2017 – 2021 г., одобрен с Решение № БП-Ц-1/29.03.2017 на Компетентния орган, остане в сила. Всяко нарушение на това задължение ще представлява Случай на Неизпълнение.“*

1.2. Въвеждане на ново задължително ниво за инвестиции до изтичане на срока на Концесионния договор.

Съгласно доклада, при сключването на Концесионния договор Концесионерът е поел задължение за извършване на минимални инвестиции в размер на 150 милиона щатска долара. Това задължение е изпълнено преждевременно и до края на концесията Концесионерът не е обвързан с други задължителни инвестиционни нива. В тази връзка, двете страни са се съгласили Концесионерът да поеме допълнителни минимални инвестиционни задължения, както следва:

- за периода 2017-2021 г. - инвестиции за минимум 200 милиона лева, ако решението на КЕВР, с което е одобрен бизнес планът за регулаторния период 2017-2021 г., остане в сила;
- за периода 2022-2025 г. - инвестиции за минимум 165 милиона лева, ако съответният бизнес план бъде одобрен от КЕВР.

Посоченото задължение е отразено в проекта на ТДС, както следва:

„В чл. 19 ИНВЕСТИЦИОННА ПРОГРАМА И СТРОИТЕЛСТВО измененията са както следва:

.....Чл. 19.3.2. се изменя, както следва: *“За избягване на съмнение, с настоящото Страните се съгласяват, че минималните нива на Капиталови Разходи, които следва да бъдат постигнати от Концесионера за периода от влизане в сила на това Трето допълнително споразумение до Датата на Изтичане, са следните:*

(а) За периода 2017-2021 г.: 200 милиона лева, доколкото Бизнес Планът и Цените за Регулаторния Период 2017 – 2021 г., одобрени с Решение № БП-Ц-1 от 29.03.2017 на Компетентния орган, останат в сила;

.....“

Предвид клаузите на чл. 5.2.20 и чл. 19.3.2. от проекта на ТДС, СОС и кмета на Столична община следва да имат предвид факта, че към момента Решение № БП-Ц-1 от 29.03.2017 г. на КЕВР е предмет на адм. дело № 4041 от 2017 г. по описа на Административен съд София – град, по което съдебното производство не е приключило.

В допълнение към горното, според чл. 10, ал. 2 и ал. 3 от Закона за енергетиката (ЗЕ) КЕВР е специализиран държавен орган, който при осъществяване на своите правомощия е независим от изпълнителната власт. Съгласно чл. 19 от ЗРВКУ, съответно чл. 31, ал. 1 и чл. 32 от Наредба за регулиране на цените на ВиК услугите (НРЦВКУ, обн. ДВ бр. 6 от 2016 г.) КЕВР,

при наличие на установените в посочените норми предпоставки, служебно или по искане на ВиК оператор може да започне процедура по преразглеждане на цени и/или за актуализация на одобрен бизнес план. В този смисъл, иницирането на такава процедура, включително от „Софийска вода“ АД, би могло да доведе до отпадане на задължението на Концесионера да изпълни договорните задължения по чл. 5.2.20 и чл. 19.3.2. от проекта на ТДС. Такава би била последицата и при отмяна на Решение № БП-Ц-1 от 29.03.2017 г. на КЕВР от съда.

2. Ценово ограничение и норма на възвръщаемост:

Съгласно представения проект на ТДС:

„В чл. 22 ЦЕНИ измененията са както следва:

Създава се нов чл. 22.7.5: *“Страните се споразумяват, че одобряването от страна на Компетентния орган на реална норма на Възвръщаемост на акционерния капитал под 17%, за който и да е период, включително и след 1.01.2022 г., вече няма да представлява случай на Ценово ограничение, доколкото Концесионерът е изплатил изцяло своите Задължения по Договор за Заем и Бизнес Планът за Регулаторния Период 2017 – 2021 г., одобрени с Решение № БП-Ц-1/29.03.2017 на Компетентния орган, остане в сила. Страните се споразумяват, че, при наличие на същите предпоставки, считано от 1.01.2022 г. ще се прилага нормата на възвръщаемост, определена от Компетентния орган.”*

Предвид клаузата на чл. 22.7.5. от проекта на ТДС, СОС и кмета на Столична община следва да имат предвид:

Според § 5, ал. 1 и ал. 2 от Преходните и заключителни разпоредби на ЗК сключените до влизането в сила на този закон концесионни договори запазват действието си и се изпълняват в съответствие с договорените в тях условия, като разпоредбите на ЗК относно изменението, включително и на срока, и прекратяването на концесионни договори се прилагат за тези договори. В тази връзка в свое Решение № 32 от 25.01.2018 г. по Протокол № 46, т. 29 от дневния ред, СОС е одобрил проекта на ТДС, позовавайки се на чл. 137, ал. 1, т. 3 и ал. 5 от ЗК, т.е. СОС е приел, че промяната на Концесионния договор не е съществена.

В допълнение към горното, в писмо с вх. № В-17-44-1 от 02.02.2018 г. Столична община посочва, че една от целите на промените в проекта на ТДС към Договора за концесия е хармонизиране на договора с някои изменения в приложимото законодателство в областта на ВиК сектора. Също така в Преамбюла на проекта на ТДС към Договора за концесия е отчетен факта, че е въведено ново законодателство, приложимо към изпълнението на Договора за концесия. В този смисъл и предвид факта, че страните по Договора за концесия са постигнали съгласие за изменение в чл. 22 ЦЕНИ, то това изменение следва да бъде в съответствие със ЗРВКУ и новите подзаконовни актове по неговото прилагане, приети от Министерски съвет през 2016 г.

Предвид горното, в договора за концесия решенията или актовете на Компетентния орган – КЕВР, свързани с регулирането на цените на ВиК услугите на „Софийска вода“ АД, не следва да имат значение на ценово ограничение, тъй като същите според ЗЕ и ЗРВКУ се приемат в изпълнение на регулаторните функции на КЕВР като независим специализиран държавен орган, осъществяващ регулирането на дейностите във водоснабдяването и канализацията. В този смисъл, с клаузата на т. 22.7.5. от проекта на ТДС изпълнението на законовите правомощия на КЕВР е поставено под условие.

Страните по договор са постигнали съгласие Концесионерът да извършва допълнителни инвестиции в размер на 1,5 млн.лв. годишно, над инвестиционните ангажименти съгласно одобрения бизнес план. Видно от представената информация, тези инвестиции ще се финансират от постигнатите по-благоприятни лихвени равнища при сключването на Договор за рефинансиране. Същевременно обаче, в КЕВР не е представена информация за какво ще бъдат използвани средствата, генерирани от прилагане на норма на възвръщаемост на собствения капитал в размер на 17% в одобрения с Решение №БП-Ц-1 от 29.03.2017 г. на КЕВР бизнес план на „Софийска вода“ АД за периода 2017-2021 г., оставащи след изплащане на всички

задължения на дружеството при текущите лихвени нива, част от които ще се изплатят като дивиденди (93,6 млн.лв.), а друга част ще останат като салдо на паричните средства в края на периода (82,9 млн.лв.) и/или ще бъдат използвани за изплащане на други непризнати разходи (28,5 млн.лв.).

3. Анекс 3 – нива на услуги:

Съгласно представения проект на ТДС:

„В чл. 43 ДРУГИ РАЗПОРЕДБИ измененията са както следва:

.....

Към чл. 43.14. се добавя следният текст: *“По силата на това Трето допълнително споразумение се отменя Анекс 9 към Договора за концесия, а Анекс 3 към Договора за концесия се заменя изцяло с нов Анекс 3 „Нива на услугите“, съгласно Приложение 3 към настоящото.”.*

Преглед на Анекс 3 показва, че на практика се препраща към действащите норми за всички ВиК оператори, поради което подобен подход съставлява формално определяне в Договора за концесия на договорни нива на услугите. В Анекс 3 не са въведени договорни показатели за качество, чието изпълнение да се контролира от възложителя на концесия за предоставяне на публични услуги – Столична община, както и не са въведени контролни правомощия на Концедента при неизпълнение на договорните нива на услуги от Концесионера, включително налагане на санкции и/или прекратяване на договора. Важно е да се отбележи, че такива условия са предвидени в сключените по реда на чл. 198п, ал. 1 от Закона за водите договори между асоциациите по ВиК и регионалните ВиК оператори с държавно участие. В допълнение, в Анекс 3 не е регламентирано изискване към възложителя на концесия за предоставяне на публични ВиК услуги – Столична община да изготвя публични доклади, с които да информира обществеността за изпълнението на договора за концесия.

В този смисъл е налице неяснота по отношение на възможността на Столична община, в качеството ѝ на Концедент, да извършва контрол върху изпълнението на договорни показатели за качество.

Приетото от КЕВР становище с решение по Протокол №35 от 27.02.2018 г., т. 1, изразено в настоящето писмо, е публикувано на интернет страницата на Комисията (www.dker.bg).

С УВАЖЕНИЕ,

ДОЦ. Д-Р ИВАН Н. ИВАНОВ

*Председател на Комисията за
енергийно и водно регулиране*

