



РЕШЕНИЕ

№ Ц - 30
от 16.08.2019 г.

КОМИСИЯТА ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

на закрито заседание, проведено на 16.08.2019 г., след като разгледа фактите и обстоятелствата във връзка с Решение № 3069 от 09.05.2018 г. на Административен съд София – град по адм. дело № 10957 от 2017 г., оставено в сила с Решение № 7758 от 23.05.2019 г. на Върховния административен съд по адм. дело № 8182 от 2018 г., установи следното:

В Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР, Комисията) е постъпило заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г. на „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД за изменение на цени на електрическата енергия, с което дружеството е поискало да бъдат изменени Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2. на КЕВР, като бъде определена цена съобразно Решение № Ц-11 от 14.06.2017 г. за периодите от 01.07.2015 г. и от 01.07.2016 г.

„Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД е подало жалба до Административен съд София – град (АССГ) срещу мълчалив отказ на КЕВР да се произнесе по горното заявление, във връзка с което е образувано адм. дело № 10957 от 2017 г. С Решение № 3069 от 09.05.2018 г. по адм. дело № 10957 от 2017 г. АССГ е отменил мълчалив отказ на КЕВР по заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г. и е изпратил преписката на Комисията за произнасяне съобразно дадените в мотивите на решението указания по тълкуване и прилагане на закона. Срещу това решение КЕВР е подала касационна жалба пред Върховния административен съд (ВАС), във връзка с което е образувано адм. дело № 8182 от 2018 г. С Решение № 7758 от 23.05.2019 г. по адм. дело № 8182 от 2018 г. ВАС е оставил в сила решението на АССГ.

Според АССГ със заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г. „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД е сезирало КЕВР за изменение на цените за изкупуване на електрическа енергия от възобновяеми източници, по Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г. и по Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г. Съдът е приел, че дали с това заявление се иска актуализиране на цената на основание чл. 32, ал. 4 от Закона за енергията от възобновяеми източници (ЗЕВИ) - поради изменение на ценообразуващите елементи по чл. 32, ал. 2, т. 6, 7 и 8 от ЗЕВИ, или се иска изменение на определената цена на основание чл. 32, ал. 1, т. 2 от ЗЕВИ, т.е. поради съществено изменение на някои от ценообразуващите елементи, е въпрос на анализ и преценка от страна на КЕВР. В случай на съмнение или неяснота относно това дали се иска изменение на цените по чл. 32, ал. 1, т. 2 от ЗЕВИ или актуализиране по чл. 32, ал. 4 от с.з. административният орган е следвало в съответствие с общото изискване по чл. 6, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), както и по силата на служебното начало, да изясни волята на заявителя, в това число като му укаже да конкретизира или уточни искането си. Според АССГ във всички случаи, обаче, след като е сезирана с искане за изменение на цените, КЕВР е следвало съгласно чл. 32, ал. 2 от ЗЕВИ да проведе административното производство по начина, по който предвиждат чл. 42 и следващите от Наредба № 1 от 14.03.2017 г. за регулиране на цените на електрическата енергия (НРЦЕЕ). Съдът посочва, че е безусловно задължението на КЕВР да приключи

производството с нарочен акт – решение, което произтича както от чл. 13, ал. 3 от Закона за енергетиката (ЗЕ), така и от разпоредбата на чл. 52, ал. 1 от НРЦЕЕ. Императивни са и изискванията по отношение на формата на акта и наличието на мотиви за него. В този смисъл основателни са възраженията на жалбоподателя, че нито ЗЕ, нито ЗЕВИ или НРЦЕЕ допускат хипотеза на мълчалив отказ по подаденото заявление за изменение на цените. С оглед на това, съдът е приел, че всяко непроизнасяне по заявление за утвърждаване/изменение на цени се явява незаконосъобразно. Като не е изпълнила задължението си да проведе административно производство по подаденото от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД заявление за изменение на цени и да се произнесе по него с мотивирано решение, КЕВР е извършила едновременно съществено процесуално нарушение и нарушение на изискванията за форма на административния акт, които са основание за отмяна на оспорения пред съда мълчалив отказ. В тази връзка, АССГ е констатирал, че при липсата на мотиви е невъзможно да се извърши проверка по отношение съответствието на отказа за изменение на цените с материалноправните разпоредби, както и с целта на закона, още повече, че в случая определянето, респективно изменението на цените е предоставено в оперативната самостоятелност на Комисията, поради което съдебната проверка относно законосъобразността на акта по същество би могла да бъде извършена само при наличието на конкретни мотиви, от които може да се изведе волята на административния орган.

Решението на АССГ е потвърдено с решение на ВАС, в мотивите на което съдът е посочил, че решението на АССГ е правилно, тъй като съдът е констатирал, че КЕВР е длъжна да се произнесе по подаденото заявление.

Съгласно чл. 173, ал. 1 от АПК, след като обяви нищожността или отмени административния акт, съдът решава делото по същество, когато въпросът не е предоставен на преценката на административния орган. Извън тези случаи, както и когато актът е нищожен поради некомпетентност или естеството му не позволява решаването на въпроса по същество, 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).

С оглед изложеното, предвид отменителното съдебно решение и разпоредбите на АПК, КЕВР следва да се произнесе по подаденото от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г., като спази указанията на съда по тълкуването и прилагането на закона.

Предвид горното и след анализ на относимите факти и обстоятелства се установи следното:

Със заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г. „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД е поискало от КЕВР на основание чл. 99 от АПК във връзка с чл. 21, ал. 1, т. 8 и чл. 30, ал. 1 от Закона за енергетиката (ЗЕ) и чл. 32, ал. 1, т. 1 и т. 2 от ЗЕВИ да бъдат изменени Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2. на КЕВР, като бъде определена цена съобразно Решение № Ц-11 от 14.06.2017 г. за периодите от 01.07.2015 г. и от 01.07.2016 г. С Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., КЕВР е актуализирала, считано от 01.07.2015 г., преференциалната цена на електрическата енергия, произведена от биомаса, получена от дървесни остатъци, биомаса, получена от прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци, определена с Решение № Ц-19 от 28.06.2013 г., т. I.28, последно актуализирани с Решение № Ц-13 от 01.07.2014 г., в частта по т. II.2 на КЕВР, за електрически централи с инсталирана мощност до 5 MW с комбинирано производство, работещи с биомаса, получена от дървесни остатъци, биомаса, получена от прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци - 233,89 лв./MWh, без ДДС. С Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., КЕВР е актуализирала, считано от 01.07.2016 г., преференциалната цена, без ДДС, на електрическата енергия, произведена от електрически централи с инсталирана мощност до 5 MW от биомаса, получена от дървесни остатъци, прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци, по т. 28 от Решение № Ц-19 от 28.06.2013 г., за електрически централи с инсталирана мощност до 5 MW, произвеждащи електрическа енергия от биомаса, получена от дървесни

остатъци, прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци, с комбиниран цикъл - 234,31 лв./MWh.

„Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД е основало искането си на нормата на чл. 99 от АПК, която регламентира условията за възобновяване на административно производство. Според чл. 99 от АПК влязъл в сила индивидуален или общ административен акт, който не е бил оспорен пред съда, може да бъде отменен или изменен от органа, който го е издал, когато са налице предпоставките, изрично посочени в същата норма. В тази връзка, следва да се има предвид, че Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР е обжалвано пред АССГ от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД във връзка с което е образувано адм. дело № 7950 от 2015 г., по което АССГ с Решение № 559 от 08.08.2016 г. АССГ е отхвърлил жалбата. Решението на АССГ е оставено в сила с Решение № 13415 от 07.11.2017 г. на ВАС по адм. дело № 11306 от 2016 г. От своя страна, Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР също е обжалвано от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД във връзка с което е образувано адм. дело № 8362 от 2016 г., по което АССГ с Решение № 5121 от 03.08.2017 г. е отменил посоченото решение на КЕВР, като е върнал преписката на Комисията за ново произнасяне в съответствие с задължителните указания по тълкуване и прилагане на закона, дадени в мотивите на отменителното решение на съда. Решението на АССГ е оставено в сила с Решение № 9156 от 04.07.2018 г. на ВАС по адм. дело № 11497 от 2017 г. По тези причини, КЕВР вместо отмененото Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., се е произнесъл с ново решение - Решение № Ц-1 от 15.02.2019 г., което също е обжалвано пред АССГ от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД, като в тази връзка е образувано адм. дело № 2965 от 2019 г., което дело към момента е висящо.

Предвид горното и двата административни акта, чието изменение се иска, са били оспорвани пред съда, поради което КЕВР счита, че не са налице условията на чл. 99 от АПК за възобновяване на административните производства по издаване на Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и на Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР.

В допълнение, следва да се има предвид, че Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР се отнасят до преференциални цени на електрическата енергия, произвеждана от възобновяеми източници - биомаса. Правилата за определянето и актуализирането на тези цени са регламентирани в ЗЕВИ, а именно:

Според чл. 32, ал. 1 от ЗЕВИ КЕВР определя преференциални цени за изкупуване на електрическата енергия, произведена от възобновяеми източници, с изключение на енергията, произведена от водноелектрически централи с инсталирана мощност над 10 MW в две хипотези – първата - ежегодно в срок до 30 юни и втората - когато в резултат на извършен анализ на ценообразуващите елементи е констатирано съществено изменение на някой от тях. В тази връзка, обаче, следва да се има предвид, че според § 54 от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за изменение и допълнение на Закона за енергетиката (ЗИД на ЗЕ), обн., ДВ, бр. 17 от 2015 г., част от насърченията за производство на електрическа енергия от възобновяеми източници, в това число и определянето на преференциална цена за изкупуване на електрическата енергия, произведена от възобновяеми източници, не се прилагат за енергийните обекти за производство на електрическа енергия от възобновяеми източници, които са въведени в експлоатация след влизането в сила на ЗИД на ЗЕ – 06.03.2015 г., с изключение на обектите по чл. 24, т. 1 и 3 от ЗЕВИ. В тази връзка по силата на § 20 от Преходните и заключителни разпоредби към Закона за изменение и допълнение на Закона за енергетиката (ЗИД на ЗЕ), обн., ДВ, бр. 56 от 2015 г., преференциални цени за изкупуване на електрическата енергия, произведена от възобновяеми източници, не се прилагат за енергийните обекти за производство на електрическа енергия от възобновяеми източници по чл. 24, т. 3 от ЗЕВИ, които са въведени в експлоатация след 1 януари 2016 г.

Въз основа на гореизложеното, КЕВР следва да определя преференциални цени за изкупуване на електрическата енергия, произведена от възобновяеми източници, единствено за енергийните обекти по чл. 24, т. 1 от ЗЕВИ, а именно: с обща инсталирана мощност до 30 kW включително, които се предвижда да бъдат изградени върху покривни и фасадни конструкции

на присъединени към електроразпределителната мрежа сгради и върху недвижими имоти към тях в урбанизирани територии.

На следващо място, съгласно изискванията на чл. 32, ал. 4 от ЗЕВИ, КЕВР ежегодно до 30 юни, актуализира преференциалната цена на електрическата енергия, произведена от биомаса, с коефициент, който отразява изменението на стойността на ценообразуващите елементи – разходи за суровини за производство на енергия, разходи за горива за транспорт и разходи за труд и работна заплата. Съгласно чл. 32, ал. 5 от ЗЕВИ коефициентът, отразяващ изменението на стойността на ценообразуващите елементи, се определя като произведение от: изменението на разходите за суровина за производство на електрическа енергия от биомаса, на разходите за горива за транспорта, необходими за доставка на суровината за производство на електрическа енергия, и на разходите за труд и работна заплата, необходими за добиването и обработката на суровината за производство на електрическа енергия и производство на електрическа енергия от възобновяеми източници, изразено в проценти, и дела на съответния ценообразуващ елемент от общите разходи, изразен в проценти. Процентът на изменение на разходите за суровините за производство на електрическа енергия от биомаса се определя, като се вземат предвид определените и обявени от министъра на земеделието, храните и горите годишни индекси за изменение на цените на тези суровини (чл. 32, ал. 6 от ЗЕВИ). Процентът на изменение на разходите за горива за транспорта се определя въз основа на средната пазарна цена на съответния ценообразуващ елемент за предходната отчетна година – чл. 32, ал. 7 от ЗЕВИ. Процентът на изменение на разходите за труд и работна заплата се определя въз основа на данните от Националния статистически институт за изменението на средната работна заплата за предходната календарна година – чл. 32, ал. 8 от ЗЕВИ.

С оглед изложеното, по отношение на преференциалните цени на електрическата енергия, произведена от биомаса, КЕВР има правомощие единствено да актуализира вече определени такива цени и то по изрично регламентиранията правила на чл. 32, ал. 4-8 от ЗЕВИ.

В конкретния случай, с Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР е актуализирана за съответния период, а именно: 01.07.2015 г. – 30.06.2016 г., съответно 01.07.2016 г. – 30.06.2017 г., преференциалната цена на електрическата енергия, произведена от електрически централи с инсталирана мощност до 5 MW от биомаса, получена от дървесни остатъци, прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци. Посочената преференциална цена е първоначално определена с Решение № Ц-19 от 28.06.2013 г., в частта по т. I.28., на КЕВР. Следователно по силата на специалните правила на ЗЕВИ Решение № Ц-19 от 28.06.2013 г., в частта по т. I.28., на КЕВР подлежи единствено на ежегодна актуализация за съответните периоди по реда на чл. 32, ал. 4-8 от ЗЕВИ. В тази връзка посочената цена по решението е актуализирана ежегодно с Решение № Ц-13 от 01.07.2014 г., в частта по II.2., на КЕВР – за периода 01.07.2014 г. – 30.06.2015 г., Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР - за периода 01.07.2015 г. – 30.06.2016 г., Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР - за периода 01.07.2016 г. – 30.06.2017 г., Решение № Ц-17 от 30.06.2017 г., в частта по т. VII.2., на КЕВР - за периода 01.07.2017 г. – 30.06.2018 г., Решение № Ц-9 от 01.07.2018 г., в частта по т. IX.2. на КЕВР - за периода 01.07.2018 г. – 30.06.2019 г. и Решение № Ц-17 от 01.07.2019 г., в частта по т. IX.2. на КЕВР - за периода 01.07.2019 г. – 30.06.2020 г.

Предвид горното, по своята същност Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР са решения, с които първоначално определена преференциална цена, а именно с Решение № Ц-19 от 28.06.2013 г., в частта по т. I.28., на КЕВР, се актуализира за съответния период, в случая: - 01.07.2015 г. – 30.06.2016 г. и периода 01.07.2016 г. – 30.06.2017 г. В тази връзка, по силата на изричните правила на чл. 32, ал. 4-8 от ЗЕВИ цените по Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3., на КЕВР и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2., на КЕВР подлежат на изменение единствено чрез тяхната „актуализация“ по реда на посочените норми, което КЕВР е направила със съответните решения - Решение № Ц-17 от 30.06.2017 г., в частта по т. VII.2., Решение № Ц-9 от 01.07.2018 г., в частта по т. IX.2. и Решение № Ц-17 от 01.07.2019 г., в частта по т. IX.2.

От друга страна и с оглед изложеното, КЕВР счита, че ЗЕВИ не регламентира основания и ред за изменение на решение на КЕВР за актуализиране на преференциална цена на

електрическата енергия, произведена от биомаса, въз основа на ценообразуващи елементи, залегнали в друго решение на КЕВР – Решение № Ц-11 от 14.06.2017 г. за определяне, считано от 01.02.2015 г., на преференциална цена, без ДДС, на електрическата енергия, произведена от електрически централи с инсталирана мощност до 5 MW, работещи чрез директно изгаряне на биомаса от дървесина, получена от дървесни остатъци, прочистване на гори, горско подрязване и други дървесни отпадъци, с комбинирано производство, каквото искане е направило „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД със заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г.

Предвид гореизложеното и на основание чл. 99 от Административнопроцесуалния кодекс във връзка с чл. 32 от Закона за енергията от възобновяеми източници и чл. 173, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс и във връзка с изпълнение на задължителните указания по тълкуването и прилагането на закона, дадени в Решение № 3069 от 09.05.2018 г. на Административен съд София – град по адм. дело № 10957 от 2017 г., оставено в сила с Решение № 7758 от 23.05.2019 г. на Върховния административен съд по адм. дело № 8182 от 2018 г.

КОМИСИЯТА ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ

РЕШИ:

Не възобновява по заявление с вх. № Е-13-266-1 от 11.08.2017 г., подадено от „Еко Енерджи Мениджмънт“ ООД, административните производства по издаване на свои Решение № Ц-24 от 30.06.2015 г., в частта по т. IV.3. и Решение № Ц-17 от 30.06.2016 г., в частта по т. VIII.2. - отменено, вместо което е постановено Решение № Ц-1 от 15.02.2019 г.

Решението подлежи на обжалване пред Административен съд-София град в 14 (четиринадесет) дневен срок.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ДОЦ. Д-Р ИВАН Н.ИВАНОВ

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

Р. ТОТКОВА