



**РЕШЕНИЕ**

**№ Ц - 31**

**от 28.07.2021 г.**

**КОМИСИЯТА ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ**

на закрито заседание, проведено на 28.07.2021 г., след като разгледа Решение № 13515 от 06.11.2018 г. на Върховния административен съд (ВАС) по адм. дело № 11017 от 2017 г., с което се оставя в сила Решение № 4660 от 11.07.2017 г. на Административен съд - София град, по адм. дело № 5461 от 2016 г., с което е отменено Решение № Ц-6 от 20.04.2016 г. на Комисията за енергийно и водно регулиране и преписката се връща за ново произнасяне при спазване на дадените от съда указания по тълкуване и прилагане на закона, установи следното:

С Решение № Ц-25 от 30.06.2015 г. Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР, Комисията), считано от 01.07.2015 г., е утвърдила пределни цени на топлинната енергия и е определила преференциални цени на електрическата енергия, произведена по високоефективен комбиниран начин от централи с комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, при прилагане на метода на ценово регулиране „норма на възвръщаемост на капитала” на дружества от сектор „Топлоенергетика”.

С Решение № Ц-34 от 30.09.2015 г. Комисията, считано от 01.10.2015 г., е утвърдила пределни цени на топлинната енергия и е определила преференциални цени на електрическата енергия, произведена по високоефективен комбиниран начин от централи с комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, при прилагане на метода на ценово регулиране „норма на възвръщаемост на капитала” на дружества от сектор „Топлоенергетика”.

По т. 12 от Решение № Ц-34 от 30.09.2015 г., считано от 01.10.2015 г., вследствие изменение на цената на природния газ, Комисията е утвърдила на „Алт Ко“ АД, гр. Кресна, цени на електрическата енергия, както следва:

1. Преференциална цена на електрическа енергия (без ДДС) – 129,77 лв./MWh, в т.ч.:

- индивидуални разходи за единица енергия – 119,77 лв./MWh

- добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ – 10,00 лв./MWh

2. Ценообразуващи елементи на цената по т. 1:

- Необходими годишни приходи – 2 277 хил. лв., в т. ч.:

○ Разходи – 2 181 хил. лв., от които условно-постоянни - 709 хил. лв. и променливи – 1 472 хил. лв.;

○ Регулаторна база на активите – 1 726 хил. лв.

○ Норма на възвръщаемост – 5,56%.

- Електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство – 11 668

MWh

при цена на природен газ на обществения доставчик – 440,68 лв./kNm<sup>3</sup>

„Алт Ко” АД е подало заявление с вх. № Е-14-58-12 от 01.10.2015 г. за изменение на действащите цени на електрическата енергия, като е предложило за утвърждаване преференциална цена на електрическа енергия без ДДС – 152,94 лв./MWh, в т.ч.:

индивидуална цена на комбинирана електрическа енергия – 142,94 лв./MWh и добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ – 10 лв./MWh. Предложените цени са обосновани от дружеството с факти и обстоятелства, както следва:

„Алт Ко“ АД посочва, че няма да може да произведе утвърденото с Решение № Ц-34 от 30.09.2015 г. количество електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство на топлинна и електрическа енергия, тъй като в резултат на висока плътност на заразяване с вируси на растенията, Българска агенция по безопасност на храните (БАБХ) е направила обследване на 30 дка краставици и е установила заразяване от вируси при 70-80 % от растенията, отразено с Констативен протокол № БЛ 32774 от 28.05.2015 г., вследствие на което е дала предписание в оранжерия „Кресна“ да бъде извършено цялостно обеззаразяване по метода „соларизация“ в периода 10.07.2015 г. до 30.11.2015 г. Дружеството посочва, че в този период оранжерията не може да работи, респективно ко-генерационният модул също няма да работи. В тази връзка „Алт Ко“ АД отбелязва, че планираното производство на електрическа енергия ще се намали от 11 668 MWh на 8 030 MWh, респективно количествата необходим природен газ ще се намалят от 3 140 km<sup>3</sup> на 2036 km<sup>3</sup>

По т. 17 от Решение № Ц-5 от 31.03.2016 г., във връзка с изменение на цените на природния газ, считано от 01.04.2016 г., КЕВР е утвърдила изменение на пределните цени на топлинната енергия и на преференциалните цени на електрическата енергия, произведена по високоефективен комбиниран начин от топлоелектрически централи с комбиниран начин на производство, включително на „Алт Ко“ АД, както следва:

1. Преференциална цена на електрическа енергия (без ДДС) – 107,72 лв./MWh, в т.ч.:

- индивидуални разходи за единица енергия – 99,72 лв./MWh

- добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ – 8,00 лв./MWh

2. Ценообразуващи елементи на цената по т. 1:

- Необходими годишни приходи – 1 919 хил. лв., в т. ч.:

о Разходи – 1 826 хил. лв., от които условно-постоянни - 709 хил. лв. и променливи – 1 117 хил. лв.;

о Регулаторна база на активите – 1 681 хил. лв.

о Норма на възвръщаемост – 5,56%.

- Електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство – 11 668 MWh

При постановяване на Решение № Ц-5 от 31.03.2016 г., КЕВР е разгледала направеното в това административно производство от „Алт Ко“ АД възражение срещу определената преференциална цена на електрическата енергия, с аргументи, че следва тя да бъде съобразена с намаленото производство през регулаторния период на електрическа енергия - от 11 668 MWh на 8 030 MWh, респективно намалено количество природен газ от 3140 km<sup>3</sup> на 2036 km<sup>3</sup>. Комисията мотивирано е отхвърлила възраженията на „Алт Ко“ АД, като е счела че включването в изчисленията на по-висока цена на природния газ, в сравнение с действителната ще доведе до компенсиране на влиянието на по-ниското производство. Решение № Ц-5 от 31.03.2016 г. не е обжалвано от „Алт Ко“ АД.

С Решение № Ц-6 от 20.04.2016 г. КЕВР е отказала да измени преференциалната цена на електрическата енергия, произвеждана от високоефективно комбинирано производство, утвърдена на „Алт Ко“ АД с Решение № Ц - 25 от 30.06.2015 г. и изменена с Решение № Ц - 34 от 30.09.2015 г.

По жалба на „Алт Ко“ АД, с влязло в сила Решение № 4660 от 11.07.2017 г. на Административен съд - София град (АССГ), по адм. дело № 5461 от 2016 г., оставено в сила с Решение № 13515 от 06.11.2018 г. на Върховния административен съд (ВАС) по адм. дело № 11017 от 2017 г., е отменено Решение № Ц-6 от 20.04.2016 г. и се връща преписката на КЕВР за ново произнасяне при спазване на дадените указания по тълкуване и прилагане на закона.

Видно от мотивите на решението на касационната инстанция, тричленният състав на ВАС е приел решението на АССГ за валидно, допустимо и правилно и го е оставил в сила, като е споделил изводите на АССГ. При проверката на първоинстанционното решение ВАС е установил, че за изясняване на спорните по делото въпроси съдът е допуснал изготвянето на съдебно-икономическа експертиза /СИЕ/ и допълнителна СИЕ, заключенията по които не са оспорени от страните и са кредитирани от АССГ като обективни и компетентни. Според вещото лице в стойността на необходимите годишни приходи е включена годишна възвръщаемост в рамките на 96 хил. лв., като в случай, че КЕВР би приела искането за промяна на преференциалните цени, то това би довело до намаляване на загубата, която ще реализира „Алт Ко“ АД. В стойностно изражение, вещото лице е преценило, че отрицателният ефект от неизменените цени за дружеството са най-малко 91 000 лв., от които 65 000 лв. нереализирана възвръщаемост и 26 000 лв. загуба. Въз основа на данните от заключението по изготвените експертизи, административният съд е приел, че решението на КЕВР е незаконосъобразно, като издадено в противоречие с установеното от фактическа страна за наличие на предпоставки за приложение на чл. 42, ал. 1 от НРЦЕЕ (отм.) и стигнал до еднозначния извод, че е налице както съществено изменение относно ценообразуващите елементи, така и на финансовото състояние на енергийното предприятие.

Касационната инстанция е мотивирала решението за отмяна на Решение № Ц-6 от 20.04.2016 г. на КЕВР, както следва:

Комисията за енергийно и водно регулиране, като орган, натоварен с регулиране на дейностите в енергетиката /чл. 10, ал. 1 ЗЕ/, има правомощието да регулира цените, по които производителите продават топлинна енергия на топлопреносното предприятие и на пряко присъединени потребители, както и тези, по които топлопреносното предприятие продава топлинна енергия на потребители /чл. 30, ал. 1 ЗЕ/, а също и да определя преференциални цени на електрическата енергия, произведена по комбиниран начин от централи с комбинирано производство на електрическа и топлинна енергия, на база индивидуалните разходи за производство и добавка, определена от комисията по групи производители и по критерии съгласно НРЦЕЕ /чл. 33, ал. 1 и ал. 3 ЗЕ/. При изпълнението на регулаторните си правомощия КЕВР се ръководи от принципите, въведени с нормата на чл. 23, ал. 1 ЗЕ, включително като осигурява баланс между интересите на енергийните предприятия и потребителите.

Съгласно чл. 36, ал. 1 ЗЕ, цените на електрическата и на топлинната енергия се образуват от енергийните предприятия, съобразно изискванията на закона, наредбите и указанията, дадени от Комисията. Правната рамка на метода на ценово регулиране „норма на възвръщаемост на капитала“ се съдържа в Наредба № 5 от 23.01.2014 г. за регулиране на цените на топлинната енергия и Наредба № 1 от 18.03.2013 г. за регулиране на цените на електрическата енергия (отм., но действаща към относимия период). Съгласно чл. 3, ал. 2, т. 1 НРЦТЕ (отм.) при метода на ценово регулиране „норма на възвръщаемост на капитала“ комисията след проведен регулаторен преглед утвърждава цени и необходими годишни приходи на енергийното предприятие за регулаторен период не по-кратък от една година; следващ регулаторен преглед се извършва по решение на комисията или по заявление на енергийното предприятие при съществени отклонения между одобрените и отчетените елементи на необходимите приходи. С идентично съдържание е и нормата на чл. 4, ал. 2, т. 1 НРЦЕЕ (отм.). В резултат на регулаторния преглед комисията утвърждава прогнозните необходими приходи и цените на енергийните предприятия, включително икономически обосноваването на разходи и възвръщаемост на капитала. Съгласно относимата за случая разпоредба на чл. 42, ал. 1 от НРЦЕЕ (отм.) енергийните предприятия, спрямо които Комисията прилага метод на регулиране „норма на възвръщаемост на капитала“, могат да подават заявления за изменение на утвърдените цени преди изтичане на ценовия период при наличие на обстоятелства, чието настъпване

не е могло да бъде предвидено при утвърждаването на цените и води до съществено изменение на утвърдените им ценообразуващи елементи и на финансовото състояние на енергийното предприятие. В настоящия случай няма спор, че с констативен протокол БЛ № 32774 от 28.05.2015 г. на областна дирекция по безопасност на храните - гр. Благоевград /л. 24/ при обследване на 30 дка от бл. 1 от оранжерията на оспорващото дружество е установено заразяване на 70-80% от растенията и е предписано тяхното унищожаване. Правилно е прието, че от констатацията на последния протокол не може да се презюмира, че безусловно и непосредствено следва да се унищожат всички култури на територията на оранжерията, разположени на общо 200 дка. Обоснован е изводът, че в процесното решение на КЕВР неправилно е прието, че 28.05.2015 г. е датата, на която „Алт Ко“ АД е узнало за предстоящото спиране на централата, поради което и следвало да съобщи това на Комисията и да бъде отразено в хода на процедурата по утвърждаване на цените с решение № Ц-25 от 30.06.2015 г. на КЕВР. През май дружеството производител на електрическа енергия не би могло да защити искане за коригиране на цените, тъй като не е имало яснота дали и колко време няма да работи централата му. Това му е станало известно едва с връченото на 08.07.2015 г. предписание на ОДБХ - Благоевград със следното съдържание: „Да се унищожи заразена култура, като растителните остатъци се депонират по подходящ начин, а преди това се обеззаразят с дезинфектант. Да бъде направено цялостно обеззаразяване в стопанството с цел предотвратяване разпространяването на вредни организми чрез прилагане на санитарни мерки (соларизация) - след приключване на вегетацията на културите от 10.07.2015 г. до 30.11.2015 г.“

С оглед приложимата правна уредба и в резултат съвкупната преценка на доказателствата по делото, в т.ч. и заключенията на приетите по делото две експертизи, първоинстанционният съд е извел правилни правни изводи, че незаконосъобразно КЕВР е отказала изменение на преференциалната цена на електрическа енергия, произвеждана от високоефективно комбинирано производство, утвърдена на „Алт Ко“ АД с решение № Ц-25 от 30.06.2015 г., изменена с решение № Ц-34 от 30.09.2015 г. на КЕВР.

Непредвиденото обстоятелство е оказало пряко и непосредствено влияние върху утвърдените ценообразуващи елементи и върху финансовото състояние на дружеството, което обстоятелство е отразено и в мотивите на процесното решение на Комисията - че в периода 01.07 - 30.11.2015 г. (5 месеца) „ЧЕЗ Електро България“ АД не е префактурирал на „НЕК“ ЕАД количества енергия, произведени от „Алт Ко“ АД, от което следва, че в този период централата не е работила. С Решение № Ц-34 от 30.09.2015 г. КЕВР е утвърдила ценообразуващи елементи на преференциалната цена, формирана от индивидуални разходи за единица енергия - 119,77 лв./MWh и добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ - 10,00 лв./MWh: - Необходими годишни приходи - 2 277 хил. лв., в т. ч.: разходи - 2 181 хил. лв., от които условно-постоянни - 709 хил. лв. и променливи - 1 472 хил. лв.; регулаторна база на активите - 1 726 хил. лв.; норма на възвръщаемост - 5, 56%; - Електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство - 11 668 MWh; - Цена на природен газ на обществен доставчик - 440,68 лв./квт<sup>3</sup>. Тези ценообразуващи елементи - с оглед приетите по делото основна и допълнителна СИЕ, при евентуалното отчитане на посоченото от „Алт Ко“ АД обстоятелство биха се променили, както следва: електрическата енергия от високоефективно комбинирано производство намалява от 11 668 MWh на 7 511 MWh, или намаление с 35, 63%; променливите разходи от 1 472 хил. лв. на 986 хил. лв., или намаление с 33%.

Действаща като регулаторен орган, КЕВР следва да определи цените като приложи единни критерии и методика, и се съобрази с нормативно установените изисквания, вземайки предвид съдържанието се в заявленията на отделните дружества информация. Утвърдените от КЕВР пределни цени на „Алт Ко“ АД не са формиращи в съответствие с изискванията на чл. 31 ЗЕ - същите да се основават на обективни критерии и да са определени, съобразно предварително зададени изисквания, което се установява от доказателствата по делото, в т.ч. и заключението на вещите лица.

*С оглед изложеното, настоящият съдебен състав намира, че отказът на КЕВР да измени преференциалните цени по отношение на „Алт Ко“ АД е извършен в противоречие на материалноправните разпоредби, поради което правилно първоинстанционният съд е отменил решение № Ц-6 от 20.04.2016 г. на КЕВР и върнал преписката на органа с указания да постанови ново решение, с оглед установеното от фактическа страна и в съответствие с действащата правна уредба.*

Съгласно чл. 173, ал. 1 от АПК, след като отмени административния акт, съдът решава делото по същество, когато въпросът не е предоставен на преценката на административния орган. Извън случаите по ал. 1, 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). Предвид влязлото в сила съдебно решение и разпоредбата на чл. 173, ал. 2 от АПК, КЕВР следва да се произнесе с ново решение вместо отмененото при спазване на указанията на съда по тълкуването и прилагането на закона, което налага технико-икономически анализ на фактите и обстоятелствата, релевантни към момента на приемане на посоченото решение на КЕВР. С отмененото решение КЕВР е отказала да измени преференциалната цена на електрическата енергия, произвеждана от високоефективно комбинирано производство, утвърдена на „Алт Ко“ АД с Решение № Ц - 25 от 30.06.2015 г. и изменена с Решение № Ц - 34 от 30.09.2015 г., а регулаторният период, за който се отнасят посочените решения е приключил на 30.06.2016 г. При повторното произнасяне, съответно приемане на решение от административния орган, постановените със същото решение цени следва да бъдат приложими за посочения период от 20.04.2016 г. до 30.06.2016 г.

**Във връзка с горното и след извършен анализ при съобразяване на дадените от съда указания с Решение № 4660 от 11.07.2017 г. на АССГ, по адм. дело № 5461 от 2016 г., оставено в сила с Решение № 13515 от 06.11.2018 г. на ВАС по адм. дело № 11017 от 2017 г., цените и техните ценообразуващи елементи за ценовия период от 20.04.2016 г. до 30.06.2016 г., са както следва:**

Съобразено с установеното в мотивите на Решение № 13515 от 06.11.2018 г. на Върховния административен съд по адм. дело № 11017 от 2017 г., са извършени следните корекции съгласно предложението на дружеството:

- намалено е количеството произведена електрическа енергия от 12 469 MWh на 8 030 MWh, или с 4 439 MWh;

- намалено е количеството произведена топлинна енергия от комбинирано производство с топлоносител гореща вода от 12 132 MWh на 7 812 MWh с 4 320 MWh;

- намалено е количеството топлинна енергия за собствено потребление с гореща вода от 11 582 MWh на 7 463 MWh с 4 119 MWh.

- намалено е количеството топлинна енергия за собствени нужди с гореща вода от 550 MWh на 349 MWh с 201 MWh.

- намалено е количеството природен газ с 1 104 km<sup>3</sup>, от 3 140 km<sup>3</sup> на 2 036 km<sup>3</sup>, при обща ефективност – 80,24%, за достигане нормите на високоефективно производство;

- намалено е количеството продадена комбинирана електрическа енергия от високоефективно производство от 11 668 MWh на 7 511 MWh с 4 157 MWh;

- увеличено е количеството електрическа енергия за собствени нужди на централата, за производство на топлинна енергия от 201 MWh на 275 MWh със 74 MWh.

С Решение № Ц-4 от 31.03.2016 г. КЕВР е утвърдила, считано от 01.04.2016 г., пределна цена, по която общественият доставчик продава природен газ на крайните снабдителни на природен газ и на клиентите, присъединени към газопреносната мрежа, в

размер на 312,21 лв./1000 nm<sup>3</sup> (33,56 лв./MWh) без акциз и ДДС. В тази връзка с Решение № Ц-5 от 31.03.2016 г., считано от 01.04.2016 г., Комисията е утвърдила изменение на пределните цени на топлинната енергия и на преференциалните цени на електрическата енергия на дружествата от сектор „Топлоенергетика“. С Решение № Ц-5 от 31.03.2016 г., след извършен анализ, е прието за необходимо и обосновано прогнозният размер на разходите за природен газ да бъде формиран при резерв от 3,77% в цена на природния газ за II тримесечие на 2016 г. - въз основа на прогнозна цена на природния газ за II тримесечие на 2016 г. за целите на ценообразуването в сектор „Топлоенергетика“, която е намалена с 19,25% спрямо действащата към момента и е в размер на 327,48 лв./knm<sup>3</sup>. Със същото решение, считано от 01.04.2016 г., добавката по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ е намалена на 8,00 лв./MWh за групата на производителите в селското стопанство.

Дружеството „Алт Ко“ ООД, с ЕИК 206114571 е универсален правоприменник на дружеството „Алт Ко“ АД, с ЕИК 831268730, считано от 2 юни 2020 г., на основание конститутивното действие на вписването в Търговския регистър на преобразуването на дружеството чрез промяна в правната му форма. Дружеството не е лицензирано по ЗЕ, но се явява производител на електрическа енергия, произведена по комбиниран начин по смисъла на §1, т. 46 от Допълнителните разпоредби на ЗЕ.

**В резултат на направените корекции с оглед спазване указанията на съда, цените на електрическата енергия на „Алт Ко“ ООД, за периода от 20.04.2016 г. до 30.06.2016 г., са както следва:**

1. Преференциална цена на електрическа енергия (без ДДС) – 130,10 лв./MWh, в т.ч.:
  - индивидуални разходи за единица енергия – 122,10 лв./MWh
  - добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ – 8 лв./MWh
2. Ценообразуващи елементи на цената по т. 1:
  - Необходими годишни приходи – 1 555 хил. лв., в т. ч.:
    - о Разходи – 1 464 хил. лв., от които условно-постоянни - 709 хил. лв. и променливи – 755 хил. лв.;
    - о Регулаторна база на активите – 1 636 хил. лв.
    - о Норма на възвръщаемост – 5,56%
  - Електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство – 7 511 MWh
  - Цена на природен газ на обществения доставчик – 327,48 лв./knm<sup>3</sup>.

**Предвид гореизложеното и на основание чл. 21, ал. 1, т. 8, във връзка с чл. 33 от Закона за енергетиката, чл. 173, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс и в изпълнение на задължителните указания по тълкуването и прилагането на закона, дадени с влязло в сила Решение № 4660 от 11.07.2017 г. на Административен съд - София град, по адм. дело № 5461 от 2016 г., оставено в сила с Решение № 13515 от 06.11.2018 г. на Върховния административен съд по адм. дело № 11017 от 2017 г.,**

## **КОМИСИЯТА ЗА ЕНЕРГИЙНО И ВОДНО РЕГУЛИРАНЕ**

### **РЕШИ:**

**Утвърждава на „Алт Ко“ ООД, за периода от 20.04.2016 г. до 30.06.2016 г.:**

1. Преференциална цена на електрическа енергия (без ДДС) – 130,10 лв./MWh, в т.ч.:
  - индивидуални разходи за единица енергия – 122,10 лв./MWh
  - добавка по чл. 33, ал. 3 от ЗЕ – 8 лв./MWh
2. Ценообразуващи елементи на цената по т. 1:

- Необходими годишни приходи – 1 555 хил. лв., в т. ч.:
  - o Разходи – 1 464 хил. лв., от които условно-постоянни - 709 хил. лв. и променливи – 755 хил. лв.;
  - o Регулаторна база на активите – 1 636 хил. лв.
  - o Норма на възвръщаемост – 5,56%
  - Електрическа енергия от високоефективно комбинирано производство – 7 511 MWh
- Цена на природен газ на обществения доставчик – 327,48 лв./kNm<sup>3</sup>.

**Решението подлежи на обжалване пред Административен съд - София град в 14 - дневен срок.**

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:**  
**ДОЦ. Д-Р ИВАН Н. ИВАНОВ**

**ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:**  
**РОСИЦА ТОТКОВА**