

Broj: 01-70/10

Podgorica, 19. april 2010. godine

VŠ/VŠ

**USTAVNI SUD CRNE GORE**

**PODGORICA**

Na osnovu člana 150. stav 2 Ustava Crne Gore i člana 26 Zakona o Zaštitniku ljudskih prava i sloboda („Službeni list RCG“, broj 41/03) podnosim

**PREDLOG**

**za ocjenjivanje ustavnosti i zakonitosti odredaba člana 6. stava 2. tačka a i stava 4. tačka a, člana 12. stava 2. u dijelu koji glasi: "varijabilnih i" i st. 3, 4, 5, 6, 7 i 8, člana 15. stav 2. u dijelu koji glasi: "varijabilnih i" i st. 3, 4, 5 i 6 Pravilnika o tarifama za električnu energiju („Službeni list RCG“, br. 47/2005, 50/2005, 42/2007, „Službeni list CG“, br. 6/2007 i 54/2009).**

Osporene odredbe Pravilnika o tarifama za električnu energiju glase:

"Naknada za korišćenje prenosne mreže sastoji se od komponente koja se odnosi na gubitke električne energije u prenosnoj mreži, sa cijenom koja se izražava u €c po kWh prenesene energije (€c/kWh)" (član 6. stav 2 tačka a)

"Naknada za korišćenje distributivne mreže, upravljanje potrošnjom i nadzor nad radom distributivnog sistema sastoji se od komponente koja se odnosi na gubitke električne energije u distributivnoj mreži, sa cijenom koja se izražava u €c/kWh" (član 6. stav 4. tačka a)

"opravdani troškovi poslovanja sastoje se od **varijabilnih** i fiksnih troškova" (član 12. stav 2)

"varijabilni troškovi (Tv) predstavljaju trošak ukupnih gubitaka energije nastalih u mreži i obračunavaju se prema obrascu: Tv=Cg x (qzg + Qkg) =Cg x Qg gdje je:

Cg - prosječna nabavna cijena električne energije za potrebe pokrivanja gubitaka;

Qtg - odobrena količina električne energije za pokrivanje tehničkih gubitaka prenosa;

Qkg - odobrena količina električne energije za pokrivanje komercijalnih gubitaka prenosa (greške u mjerenjima i sporovi sa ostalim operatorima);

Qg - ukupno odobrena količina električne energije za pokrivanje gubitaka". (član 12. stav 3)

"varijabilne troškove, srazmjerno gubicima električne energije koje pričinjavaju prenosnom sistemu, nadoknađuju potrošači koji su priključeni direktno i potrošači koji su preko distributivnog sistema priključeni na prenosni sistem. Ukupna naknada svih korisnika je jednaka varijabilnim troškovima" (član 12. stav 4).

"dio naknade koji plaća direktno priključeni potrošač, utvrđuje se kao proizvod gubitaka kojeg pričinjava prenosnom sistemu, koji su srazmjerni učešću njegove potrošnje električne energije u neto potrošnji na prenosnoj mreži, i cijene iz stava 3 ovog člana, primjenom formule:

Ndpv=Qdp x Cg = Wdp x Qg x Cg

 Wnp

 gdje je:

"Ndpv - naknada direktno priključenog potrošača;

Qdp - gubici koje direktni potrošač pričinjava prenosnoj mreži;

Wdp - planirana potrošnja direktnog potrošača;

Wnp - planirani neto prenos (ukupna potrošnja na pragu prenosa)". (član 12. stav 5)

"Dio naknade koju plaćaju potrošači priključeni na distributivni sistem, u ukupnom iznosu, shodno prethodnom stavu ovog člana, određuje se formulom:

Nedpv=Qedp x Cg = Wedp x Qg x Cg

 Wnp

Nedpv- ukupna naknada distributivnih potrošača za varijabilne troškove prenosa;

Qedp - gubici koji svi distributivni potrošači pričinjavaju prenosnoj mreži;

Wdp - planirana potrošnja direktnog potrošača;

Wnp - planirani neto prenos (ukupna potrošnja na pragu prenosa ". (član 12. stav 6)

"Naknada koju plaćaju distributivni potrošači, utvrđena u stavu 6 ovog člana, raspodjeljuje se po naponskim nivoima priključenja tako da potrošači svakog nivoa nadoknađuju dio troška srazmjeran učešću njihove potrošnje u ukupnoj potrošnji svih potrošača koji su priključeni na distributivnu mrežu i utvrđuje se prema sljedećim obrascima:

1. Naknada porošača koji su priključeni na napon 35 kV;

N35kV=Wntto35kV x (1+gp35Kv) x Qedp x Cg/Wdistr.btto

2. Naknada potrošača koji su priključeni na napon 10 kV:

 N10kV=Wntto10kV x (1+gp10Kv) x (1+gp35Kv) x Qedp x Cg/Wdistr.btto

3. Naknada potrošača koji su priključeni na napon 0,4 kV:

 N04 Kv= Wntto04Kv x (1+gp04Kv) x (1+gp10Kv) x (1+gp35Kv) x Qedp x Cg/Wdistr.btto

gdje je:

Wntto - neto potrošnja potrošača priključenih na određeni naponski nivo;

Wbtto - bruto potrošnja na distributivnoj mreži;

g-stopa gubitaka za određeni naponski nivo;

gp - preračunata stopa gubitaka i obračunava se po formuli:

gp = \_\_\_\_\_\_\_g\_\_\_\_\_\_\_\_

 100- g

Qedp- dio gubitaka u prenosnoj mreži koji stvaraju potrošači priključeni na distributivnu mrežu

Cg - prosječna nabavna cijena električne energije za pokrivanje gubitaka“. (član 12. stav 7)

"Naknada koju pojedinačno obezbjeđuju potrošači po naponskim nivoima utvrđuje se srazmjerno učešću potrošnje pojedinačnog potrošača u ukupnoj potrošnji na odnosnom naponskom nivou. (član 12. stav 8)

"Opravdani troškovi poslovanja iz prethodnog stava sastoje se od varijabilnih i fiksnih troškova" (član 15. stav 2)

"Varijabilni troškovi (Tv) predstavljaju trošak ukupnih gubitaka nastalih na distributivnoj mreži i obračunavaju se prema formuli Tv=Cg x ([Qtgn + [Qkgn)= Cg x Qg gdje je:

Cg - prosječna nabavna cijena električne energije za pokrivanje gubitaka;

Qtgn - odobrena količina električne energije za tehničke gubitke na jednom naponskom nivou;

Qkgn - odobrena količina energije za komercijalne gubitke na jednom naponskom nivou;

Qg - ukupno odobrena količina električne energije za pokrivanje gubitaka". (član 15. stav 3)

"Potrošači priključeni na distributivnu mrežu nadoknađuju varijabilne troškove srazmjerno gubicima električne energije koje pričinjavaju distributivnom sistemu. Ukupna naknada svih korisnika jednaka je varijabilnim troškovima". (član 15. stav 4)

"Naknada koji plaćaju potrošači priključeni na distributivnu mrežu iz prethodnog stava ovog člana raspodjeljuje se po naponskim nivoima tako da potrošači svakog nivoa nadoknađuju dio troška srazmjeran gubicima električne energije koje pričinjavaju distributivnoj mreži na naponskom nivou na koji su priključeni i distributivnoj mreži viših naponskih nivoa, i utvrđuje se po obrascima:

1. Naknada potrošača koji su priključeni na napon 35kV:

N35kV=[Wntto35kV x (1+gp35Kv) – Wntto35Kv] x Cg

2. Naknada potrošača koji su priključeni na napon 10 kV:

N10kV=[Wntto10kV x (1+gp35Kv) – Wntto10Kv] x Cg

3. Naknada potrošača koji su priključeni na napon 0,4 kV:

 N04 Kv= [Wntto04Kv x ( 1 + gp04Kv) x (1+gp10Kv) x (1 + gp35Kv) – Wntto04Kv] x Cg

gdje je:

Wntto - neto potrošnja naponskog nivoa;

g - stopa gubitaka za naponski nivo;

gp - preračunata stopa gubitaka i obračunava se po formuli:

gp = \_\_\_\_\_\_\_g\_\_\_\_\_\_\_\_

 100-

 g

Cg - prosječna nabavna cijena električne energije kupljene za pokrivanje gubitaka“. (član 15. stav 5)

"Količina energije gubitka za koju naknadu plaća pojedinačni potrošač na određenom naponskom nivou, srazmjerna je učešću njegove potrošnje u ukupnoj neto potrošnji na tom naponskom nivou" (član 15. stav 6)

**O b r a z l o ž e nj e**

Pravilnikom o tarifama za električnu energiju uređen je način utvrđivanja naknada elektroenergetskim subjektima za obavljanje elektroenergetskih djelatnosti, način utvrđivanja tarifa za kupoprodaju električne energije koja se isporučuje, kao i usluga koje u vezi sa tom isporukom potrošačima/kupcima obezbjeđuju elektroenergetski subjekti, a naročito, između ostalog, struktura naknade po djelatnostima, uključujući utvrđivanje jediničnih cijena za električnu energiju i usluge i metodologija za utvrđivanje regulatorno dozvoljenog prihoda elektroenergetskog subjekta na osnovu odobrenih opravdanih troškova poslovanja, troškova amortizacije i odobrenog povrata na investicije, kao i metodologija za transponovanje dozvoljenog prihoda u naknade i tarife.

Pravilnikom su utvrđene i definicije pojedinih pojmova, pa se pod pojmom cijena podrazumijeva novčani iznos po jedinici mjere bilo koje komponente naknade za proizvedenu ili na drugi način obezbijeđenu električnu energiju i/ili izvršenu uslugu, pod pojmom tarifa podrazumijeva se specifikacija koja utvrđuje obuhvaćene elemente i način obračuna iznosa koje potrošač/kupac koji se snadbijeva električnom energijom i/ili koristi usluge elektroenergetskih djelatnosti po regulisanom tarifnom sistemu, plaća direktno ili preko snabdjevača.

Odredbama člana 6 Pravilnika propisana je struktura naknade i cijene. Strukturu naknade i cijene, prema tim odredbama, čine: naknada za proizvedenu električnu energiju na pragu elektrane (sadrži samo komponentu koja se odnosi na aktivnu energiju i izražava se u €c/kWh); naknada za korišćenje prenosne mreže, koja se sastoji od (a) komponente koja se odnosi na gubitke električne energije u prenosnoj mreži, sa cijenom koja se izražava u €c/kWh prenesene energije (€c/kWh) i (b) komponente koja se odnosi na korišćenje prenosnog kapaciteta, sa cijenom koja se izražava u eurima po kilovatu (€/kW); naknada troškova upravljanja i nadzora nad radom elektroenergetskog sistema, koja se odnosi na obezbjeđenje sistemskih i pomoćnih usluga, ne uključujući trošak samih usluga izražava se u €/mjesec; naknade za korišćenje distributivne mreže, upravljanje potrošnjom i nadzor nad radom distributivnog sistema, koja se sastoji od (a) komponente koja se odnosi na gubitke električne energije u distributivnoj mreži, sa cijenom koja se izražava u €c/kWh i (b) komponente koja se odnosi na korišćenje distributivnog kapaciteta, sa cijenom izraženom u eurima po kilovatu (€/kW); naknada za usluge organizovanja rada tržišta i naknada za usluge snadbijevanja, koje se izražavaju u €/mjesec.

Osporenim odredbama Pravilnika propisano je da se naknade za korišćenje prenosne i distributivne mreže sastoje i od komponenti koje se odnose na gubitke električne energije u prenosnoj i distributivnoj mreži; da se opravdani troškovi poslovanja sastoje od varijabilnih i fiksnih troškova poslovanja; da varijabilni troškovi (Tv) predstavljaju trošak ukupnih gubitaka energije nastalih u prenosnoj i distributivnoj mreži (tehnički, komercijalni, greške u mjerenjima i sporovi sa ostalim operatorima); i da varijabilne troškove, srazmjerno gubicima električne energije koje pričinjavaju prenosnom, odnosno distributivnom sistemu nadoknađuju potrošači koji su priključeni na te sisteme (direktno ili indirektno). Takođe je propisan način utvrđivanja dijela naknada varijabilnih troškova koji plaćaju potrošači, i to: dijela naknade srazmjerno učešću njegove potrošnje električne energije u neto potrošnji na prenosnoj mreži; dijela naknade srazmjerno učešću njihove potrošnje na određenom naponskom nivou ukupnoj potrošnji svih potrošača koji su priključeni na distributivnu mrežu; i dijela naknade srazmjeran gubicima električne energije koje pričinjavaju distributivnom sistemu, odnosno distributivnoj mreži na naponskom nivou na koju su priključeni i distributivnoj mreži viših naponskih nivoa.

Osporene odredbe Pravilnika su, po našem mišljenju, u suprotnosti sa odredbama člana 1. stav 5. tačka 5, člana 12. stav 2. tačka 9 i člana 31 stav 1. tačka 3 i stav 2. tačka 1. Zakona o energetici („Službeni list RCG“, br. 39/03), kojima je propisano: da su ciljevi ovog zakona da obezbijedi sigurnu, bezbjednu, pouzdanu količinu i kvalitetno snabdijevanje energijom po realnim cijenama, **uzimajući u obzir**, između ostalog, **zaštitu tarifnih kupaca** (član 1. stav 5. tačka 5); da regulatorna agencija obezbjeđuje zaštitu tarifnih kupaca koja omgućava pravičan i nediskriminatorni odnos energetskih subjekata prema tarifnim kupcima (član 12. stav 2. tačka 9); da tarifni kupac ima pravo na pravedne i nediskriminatorne uslove za isporuku energije i da je tarifni kupac dužan da uredno izmiruje obaveze po osnovu pruženih usluga za isporuku energije (član 31 stav 1. tačka 3 i stav 2. tačka 1).

Takođe, mišljenja smo da su osporene odredbe Pravilnika u suprotnosti i sa osnovnim načelima obligacionog prava, odnosno odredbama člana 4. stav 1, člana 7. i člana 8. stav. 1 Zakona o obligacionim odnosima („Službeni list CG“, br. 47/08), kojima je propisano: da su u zasnivanju obligacionih odnosa i ostvarivanju prava i obaveza iz tih odnosa strane dužne da se pridržavaju načela savjesnosti i poštenja (član 4. stav 1); da u zasnivanju obligacionih odnosa strane ne mogu ustanovljavati prava i obaveze kojima se za bilo koga stvara ili iskorišćava monopolski položaj na tržištu (član 7.) i da se u zasnivanju i ispunjenju dvostrano obaveznih ugovora strane pridržavaju načela jednake vrijednosti uzajamnih davanja (člana 8. stav 1).

Naime, smatramo da se osporenim odredbama Pravilnika ne obezbjeđuje zaštita tarifnih kupaca, odnosno pravični uslovi za isporuku električne energije, već se za tarifne kupce ustanovljava obaveza da, pored obaveze po osnovu pruženih usluga za isporuku energije, što je zakonska obaveza tarifnog kupca, plaćaju i određene obaveze koje zakonom nijesu predviđene, a to su gubici električne energije u prenosnoj i distributivnoj mreži, odnosno varijabilni troškovi poslovanja, koje čine tehnički i komercijalni gubici na prenosnoj i distributivnoj mreži. Gubici nijesu proizvedena ili na drugi način obezbijeđena električna energija ili izvršena usluga, niti su pričinjeni od strane potrošača, pa ne mogu biti kriterijum za kalkulisanje cijene električne energije, odnosno utvrđivanje obaveze potrošača po osnovu isporučene električne energije, a samim tim ne mogu se ni naplaćivati od tarifnih kupaca-potrošača. Naplaćivanje gubitaka na prenosnoj i distributivnoj mreži od tarifnih kupaca u suprotnosti je sa odredbom člana 31. stav 2. tačka 1, Zakona o energetici, prema kojoj je tarifni kupac dužan da uredno izmiruje obaveze po osnovu pruženih usluga za isporuku energije. U pružene usluge se, po našem mišljenju, ne mogu svrstati gubici na prenosnoj i distributivnoj mreži, niti potrošači koji uredno izmiruju svoje obaveze za isporučenu električnu energiju, pričinjavaju varijabilne troškove poslovanja, odnosno tehničke gubitke, greške u mjerenjima, sporove sa ostalim operatorima i sl. Smatramo da su za to odgovorni energetski subjekti, te da oni trebaju da snose te troškove, a ne potrošači električne energije, odnosno tarifni kupci. Uz to donosilac akta čije se odredbe osporavaju prekoračio je svoja ovlašćenja propisujući da varijabilne troškove, srazmjerno gubicima električne energije koje pričinjavaju prenosnom sistemu i distributivnoj mreži, nadoknađuju potrošači, jer je na taj način Pravilnikom propisao obavezu za tarifne kupce koja se samo zakonom može propisati.

Osporene odredbe Pravilnika u suprotnosti su, kao što smo već istakli, i sa osnovnim načelima obligacionog prava, a naročito načelom zabrane iskorišćavanja monopolskog položaja i načelom jednake vrijednosti davanja. Naime, propisujući da, pored naknada za isporučenu električnu energiju i izvršene usluge, tarifni kupac - potrošač plaća i naknade za gubitke u prenosnoj i distributivnoj mreži, donosilac akta je za elektroenergetske subjekte ustanovio prava kojima se iskorišćava monopolski položaj na tržištu. Time je istovremeno tarifnim kupcima - potrošačima nametnuo veće obaveze prema elektroenergetskim subjektima u odnosu na prava elektroenergetskih subjekata po osnovu isporučene električne energije i pruženih usluga u tom smislu. Na taj način povrijeđeno je načelo jednake vrijednosti uzajamnih davanja u ispunjenju dvostrano obaveznih ugovora.

Nesaglasnost osporenih odredaba Pravilnika sa citiranim odredbama zakona istovremeno ih čini nesaglasnim i sa Ustavom Crne Gore, kojim je propisano da zakon mora biti saglasan sa Ustavom i potvrđenim međunarodnim ugovorima, a drugi propis mora biti saglasan sa Ustavom i zakonom.

Na osnovu izloženog,

**PREDLAŽEM**

da Ustavni sud Crne Gore donese **odluku** kojom će utvrditi da odredbe člana 6. stava 2. tačka a i stava 4. tačka a, člana 12. stava 2. u dijelu koji glasi: "varijabilnih i" i st. 3, 4, 5, 6, 7 i 8, člana 15. stav 2. u dijelu koji glasi: "varijabilnih i" i st. 3, 4, 5 i 6Pravilnika o tarifama za električnu energiju („Službeni list RCG“, br. 47/2005, 50/2005, 42/2007, „Službeni list CG“, br. 6/2007 i 54/2009), **nijesu u saglasnosti sa Ustavom i zakonom i da prestaju da važe danom objavljivanja odluke u „Službenom listu Crne Gore“.**

S poštovanjem,

 ZAŠTITNIK

LJUDSKIH PRAVA I SLOBODA

 Šućko Baković