

STÁTNÍ ENERGETICKÁ INSPEKCE
územní inspektorát pro Jihočeský kraj, Lipenská 17, 370 01 České Budějovice



Číslo jednací: SEI-2460/2020-28
Číslo spisu: 3100902819

PŘÍKAZ č. 312026120
o přestupku

Státní energetická inspekce, územní inspektorát pro Jihočeský kraj (dále SEI), jako správní úřad příslušný podle § 3 odst. 4 zákona č. 265/1991 Sb., o působnosti orgánů České republiky v oblasti cen, ve znění pozdějších předpisů ve spojení s § 13c odst. 5 zákona č. 406/2000 Sb., o hospodaření energií, ve znění pozdějších předpisů a zákona č. 526/1990 Sb., o cenách, ve znění pozdějších předpisů (dále zákon č. 526/1990 Sb.), v řízení o přestupku vedeném podle § 90 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, ve znění pozdějších předpisů (dále zákon č. 250/2016 Sb.), a v souladu s § 150 odst. 2 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále zákon č. 500/2004 Sb.), rozhodla takto:

I. Spol. SIKK 01 s.r.o., sídlo podnikání: Denisova 1150, 377 01 Jindřichův Hradec, IČ: 45019231, (dále účastník řízení), se uznává vinným ze spáchání přestupku podle **§ 16 odst. 1 písm. c)** zákona č. 526/1990 Sb., kterého se dopustil tím, že v postavení výrobce elektřiny prodávající elektrickou energii a držitel licence č. 111012739 na výrobu elektřiny ve výrobně fotovoltaická elektrárna *FVE SIKK 01*, na pozemku parcel.č. 1184/3, k.ú. Lásenice o celkovém licencovaném výkonu provozovny 0,116 MW nedodržel věcnou podmínku dle bodu (1.2) Cenového rozhodnutí Energetického regulačního úřadu č. 3/2017, ve znění pozdějších předpisů (dále CR č. 3/2017) stanovenou cenovým orgánem dle ustanovení § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb., neboť neoprávněně uplatnil za období **01.01.2018 - 31.12.2018** (ve dnech 01.02.2018, 01.03.2018, 02.04.2018, 01.05.2018, 01.06.2018, 01.07.2018, 01.08.2018, 01.09.2018, 01.10.2018, 02.11.2018, 02.12.2018 a 01.01.2019) u operátora trhu, tj. spol. OTE a.s. podporu formou zeleného bonusu ve výši 13.525 Kč/MWh stanovenou pro výrobu elektřiny využitím slunečního záření pro zdroj s instalovaným výkonem nad 30 kW a uvedený do provozu od 01.01.2010 do 31.12.2010 i na elektřinu spotřebovanou na technologickou vlastní spotřebu v množství 2,085 MWh, neboť dle bodu (1.2) CR č. 3/2017 nelze uplatnit za technologickou vlastní spotřebu elektřiny zelený bonus týkající se transformačních ztrát při dodávce elektřiny do distribuční soustavy, čímž získal nepřiměřený majetkový prospěch ve výši 25.096 Kč.

II. Za přestupek se účastníku řízení podle § 16 odst. 4 písm. b) zákona č. 526/1990 Sb. a § 46 zákona č. 250/2016 Sb. **ukládá pokuta** ve výši **13.000 Kč** (slovy třinácttisíc korun českých), která je splatná do **30 dnů** od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet u České národní banky,

Na Příkopě 28, 110 03 Praha 1, č. ú. **3754-34826011/0710**, variabilní symbol **312026120**. Při bezhotovostní platbě uveďte konstantní symbol 1148, při hotovostní platbě 1149.

ODŮVODNĚNÍ

Dne 02.05.2019 sepsali pověřeni inspektoři protokol o výsledku kontroly, zahájené dne 02.04.2019 v souladu s ustanovením § 3 odst. 3 zákona č. 265/1991 Sb. s právnickou osobou spol. SIKK 01 s.r.o., se sídlem podnikání Denisova 1150, 377 01 Jindřichův Hradec, IČ: 45019231. Předmětem kontroly bylo dodržování věcných podmínek stanovených cenovými rozhodnutími Energetického regulačního úřadu na rok 2018 dle ustanovení § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb. při uplatňování a vyúčtování zelených bonusů na elektřinu vyrobenou z podporovaného zdroje ve fotovoltaické elektrárně *FVE SIKK 01*, dodržování povinností vést a uchovávat cenovou evidenci o úředně stanovených cenách při prodeji dle § 11 odst. 1 písm. a) a § 11 odst. 2 zákona č. 526/1990 Sb. a poskytování podkladů oprávněným osobám ke kontrole cen dle § 12 odst. 1 zákona č. 526/1990 Sb. Kontrola byla provedena na základě pověření SEI pod sp.zn. SEI-1793/2019/31.101-1/3100902819 ze dne 02.04.2019, vydaného ve smyslu ustanovení § 4 zákona č. 255/2012 Sb., kontrolní řád (dále zákon č. 255/2012 Sb.).

Při kontrole bylo zjištěno, že účastník řízení vlastní a provozuje fotovoltaickou elektrárnu sestávající se ze 504 ks polykrystalických a monokrystalických fotovoltaických panelů stejné výkonové řady 230 W, umístěných na pevných konstrukcích (celkem 5 řad), typ SOLARDAY PX 60 (438 ks) a ASEC CG 6 (66 ks), s celkovým instalovaným elektrickým výkonem 115,9 kWp, které jsou propojeny do 18 sestav, každá s ukončením na měniči Solutronic SP 55 (18 ks), umístěnými centrálně v samostatně stojící zděné stavbě el. rozvodny.

Výši podpory pro elektřinu vyrobenou z podporovaných zdrojů, včetně podmínek pro její čerpání, stanovuje pro rok **2018** Cenové rozhodnutí Energetického regulačního úřadu č. 3/2017 ze dne 26.09.2017, kterým se stanovuje podpora pro podporované zdroje energie, ve znění pozdějších změn daných Cenovým rozhodnutím Energetického regulačního úřadu č. 9/2017 (dále CR č. 3/2017).

Podle části A), bodu (2) CR č. 3/2017 výkupní ceny podle jiného právního předpisu (zákon č. 526/1990 Sb.) nezahrnují DPH, která je k nim připočítávána podle jiného právního předpisu (zákon č. 235/2004 Sb.) Roční a hodinové zelené bonusy jsou pro dané období stanoveny dle zákona č. 165/2012 Sb., o podporovaných zdrojích energie a o změně některých zákonů, ve znění pozdějších předpisů (dále zákon č. 165/2012 Sb.), jako pevné hodnoty.

V části B) bodu (1.1) CR č. 3/2017 je výrobcí elektřiny uložena povinnost registrovat formu provozní podpory elektřiny u operátora trhu a v případě způsobu předávání a evidence naměřených nebo vypočtených hodnot elektřiny z podporovaných zdrojů a ověření vypočtených hodnot u podpory formou zelených bonusů odkazuje na vyhlášku č. 145/2016 Sb., o vykazování elektřiny a tepla z podporovaných zdrojů a k provedení některých dalších ustanovení zákona o podporovaných zdrojích energie (vyhláška o vykazování energie z podporovaných zdrojů), ve znění pozdějších předpisů.

Podle bodu (1.2) CR č. 3/2017 se roční a hodinové zelené bonusy na elektřinu uplatňují za elektřinu naměřenou podle vyhlášky č. 82/2011 Sb., o měření elektřiny a o způsobu stanovení náhrady škody při neoprávněném odběru, neoprávněné dodávce, neoprávněném přenosu nebo neoprávněné

distribuci elektřiny, ve znění pozdějších předpisů a dodanou v předávacím místě výroby elektřiny a sítě provozovatele distribuční soustavy nebo přenosové soustavy a dodanou výrobcem obchodníkovi s elektřinou nebo zákazníkovi a dále za elektřinu, která je účelně využita v rámci lokální spotřeby výrobce podle vyhlášky č. 408/2015 Sb. **Zelené bonusy stanovené v bodech (1.6) až (1.11) CR č. 3/2017 se neuplatňují za technologickou vlastní spotřebu (dále TVS) podle zákona č. 165/2012 Sb.**

Dále bylo při kontrole zjištěno, že účastník řízení uzavřel Smlouvu o připojení zařízení Výrobce elektřiny k distribuční soustavě č. 70014694100010 dne 19.10.2009, s provozovatelem distribuční soustavy, spol. E.ON Distribuce, a.s., zastoupenou spol. E.ON Česká republika, s.r.o., (připojení do napěťové úrovně VN 22 kV ve stávající trafostanici ve vlastnictví účastníka řízení). Zprávu o výchozí revizi, ev.č. revize 5/2010 vyhotovil revizní technik František Rozporka (oprávnění 5754/9/09/R-EZ-E1/B) dne 01.02.2010 (SOLARDAY PX 60 - 438 ks, ASEC CG 6 66 ks, instalovaný výkon 115,9 kWp). Protokol o schválení výroby vydal zástupce provozovatele distribuční soustavy dne 06.04.2010. Výrobna *FVE SIKK 01* je připojena k distribuční soustavě na napěťové úrovni 22 kV ve stávající sloupové trafostanici ve vlastnictví účastníka řízení, obchodní měření - nepřímé na straně NN- typu B, provedení odběr - dodávka – elektroměr DC 471T-MPCWQZ-ECH02C, výrobní číslo 00032382-2011, s rokem posledního ověření správnosti měření v roce 2012, je umístěno v el. rozvodně. Ověření správnosti měření měřících transformátorů typ CLA 2.3, výrobní číslo 285382/09, 285383/09, 285384/09 bylo provedeno dne 15.04.2009. Množství elektřiny vyrobené FV panely registruje za místem odběru technologické vlastní spotřeby elektroměr Applied Meters, typ AMT B03-SA4T, výrobní číslo 0013091, s datem posledního ověření správnosti měření dne 16.04.2009. Vyrobená el. energie je přednostně dodávána obchodníkovi s elektřinou, spol. E.ON Energie, a.s. prostřednictvím distribuční soustavy provozované spol. E.ON Distribuce, a.s., pro přilehlý areál pily, jenž je v rovněž v majetku účastníka řízení a el. energie je nakupována.

Za účelem čerpání podpory uzavřel účastník řízení v postavení výrobce elektřiny s provozovatelem distribuční soustavy, spol. E.ON Distribuce, a.s., zastoupený spol. E.ON Česká republika, s.r.o., dne 25.04.2010 Smlouvu o úhradě zeleného bonusu k elektřině vyrobené z obnovitelného zdroje č. 2010-zb-S910195. Podle Článku VI. této smlouvy nabyla účinnosti od 06.04.2010. Vyrobená elektřina z fotovoltaického systému byla dodávána obchodníkovi s elektřinou, spol. E.ON Energie, a.s. na základě Smlouvy o dodávce elektřiny s převzetím závazku dodat elektřinu do elektrizační soustavy (výkup elektřiny) č. 2010 S910195, s dodatkem č. 1, ze dne 25.04.2010, s účinností od 19.04.2010. První fakturaci podpory elektřiny z obnovitelného zdroje provedl účastník řízení za měsíc květen roku 2010 (číslo dokladu 10/4/1) na základě Měsíčního výkazu o výrobě elektřiny z obnovitelných zdrojů č. 05/2010 ze dne 02.06.2010.

V kontrolovaném období roku 2018 byla v platnosti Smlouva o dodávce elektřiny s převzetím závazku dodat elektřinu do elektrizační soustavy (výkup elektřiny) č. 2018-S910195, ze dne 12.02.2018, sjednaná na dobu určitou do 31.12.2018. Podpora elektřiny vyrobené na fotovoltaické elektrárně byla v tomto období hrazena OTE, a.s.

V CR č. 3/2017 jsou v bodě (1.10.) uvedeny výkupní ceny a roční zelené bonusy pro výrobu elektřiny využitím slunečního záření. Pro fotovoltaické elektrárny uvedené do provozu od 01.01.2010 do 31. 12.2010 s instalovaným výkonem nad 30 kW byl roční zelený bonus, jako cena, stanoven ve výši 13.525 Kč/MWh. Uvedením do provozu se podle bodu (1.9.) CR č. 4/2009, ve znění pozdějších předpisů, platného pro rok 2010, u nově zřizované výroby elektřiny nebo

zdroje rozumí den, kdy výrobce začal v souladu s rozhodnutím o udělení licence a vzniku oprávnění k výkonu licencované činnosti vyrábět a dodávat elektřinu do elektrizační soustavy při uplatnění podpory formou výkupních cen nebo kdy poprvé začal vyrábět elektřinu při uplatnění podpory formou zelených bonusů. Jak bylo uvedeno výše, podmínky podle obou cenových rozhodnutí účastník řízení, takže na roční zelený bonus ve výši 13.525 Kč/MWh, kterou v roce 2018 uplatňoval při fakturaci podpory ve formě zelených bonusů u spol. OTE, a.s., mu nárok přísluší.

Dále byla při kontrole SEI na základě měsíčních výkazů o výrobě elektřiny a dokladů, vystavených plátcem podpory spol. OTE, a.s. a předložených při kontrole účastníkem řízení, provedena analýza množství elektřiny, na které byla nárokována podpora v kontrolovaném roce 2018. Při této analýze bylo zjištěno, že účastník řízení vykazoval množství elektřiny s nárokem na zelený bonus (řádek RES_18) ve stejné výši jako svorkovou výrobu elektřiny (řádek GCR_2), přičemž lokální spotřebu (řádek GCR_5) vyčíslil jako rozdíl naměřené svorkové výroby (řádek GCR_2) a dodávky do sítě (řádek GCR_6). Údaj GCR_6 je však již provozovatelem distribuční soustavy ponížen o ztráty transformátoru. Ztráty transformátoru jsou dle § 2 písm. u) zákona č. 165/2012 Sb. považovány za technologickou vlastní spotřebu (v tomto případě je po celý rok 2018 vykazována nulová technologická vlastní spotřeba – řádek GCR_3), přičemž dle bodu (1.2) CR č. 3/2017 za technologickou vlastní spotřebu elektřiny nelze nárokovat zelený bonus. Koeficient ztrát dotčeného transformátoru byl spol. E.ON Distribuce, a.s., dle jejího sdělení, **nastaven ve výši 1,7 %**. Tímto postupem tedy došlo ze strany účastníka řízení k chybnému zahrnutí ztrát transformátoru do vykazované lokální spotřeby, která v součtu s elektřinou dodanou v předávacím místě do distribuční soustavy má tvořit elektřinu s nárokem na podporu v souladu s bodem (1.2) CR č.3/2017. V tabulce č. 1 je shrnuto množství elektřiny a fakturované částky vykazované u spol. OTE, a.s.

Tabulka č. 1 uvádí množství elektřiny a částky vyplacené podpory, přičemž vyplacená podpora je po odečtení odvodu ze slunečního záření ve výši 11% (*).

2018	Údaje vykazované výrobcem				
	Svorková výroba (MWh)	Dodávka do sítě (MWh)	Lokální spotřeba (MWh)	Množství ZB (MWh)	Vyplacená podpora* (Kč)
Leden	3,4	2,505	0,895	3,4	40 926,65
Únor	7,24	6,057	1,183	7,24	87 149,69
Březen	9,04	7,492	1,548	9,04	108 816,74
Duben	17,52	16,082	1,438	17,52	210 892,62
Květen	16,96	16,24	0,72	16,96	204 151,76
Červen	13,84	13,495	0,345	13,84	166 595,54
Červenec	16,28	15,533	0,747	16,28	195 966,43
Srpen	16,54	15,917	0,723	16,64	200 299,84
Září	13,92	13,419	0,501	13,92	167 558,52
Říjen	9,36	9,011	0,349	9,36	112 668,66
Listopad	4,4	3,867	0,533	4,4	52 963,90
Prosinec	1,64	0,938	0,702	1,64	19 741,09
Celkem	130,14	120,556	9,684	130,14	1 567 731,44

Tabulka č. 2 udává údaje upravené SEI v souladu s CR č. 3/2017, přičemž nároková podpora, je po odečtení odvodu ze slunečního záření ve výši 11% (*).

2018	Údaje dle SEI						
	Svorková výroba (MWh)	Dodávka do sítě (MWh)	TVS (MWh)	Ostatní vlastní sp. (MWh)	Množství ZB (MWh)	Částka ZB (Kč)	Nároková podpora* (Kč)
Leden	3,4	2,505	0,043	0,852	3,357	45 399,08	40 405,18
Únor	7,24	6,057	0,105	1,078	7,135	96 504,26	85 888,79
Březen	9,04	7,492	0,130	1,418	8,910	120 513,61	107 257,11
Duben	17,52	16,082	0,278	1,160	17,242	233 196,40	207 544,80
Květen	16,96	16,24	0,281	0,439	16,679	225 585,44	200 771,04
Červen	13,84	13,495	0,233	0,112	13,607	184 029,50	163 786,26
Červenec	16,28	15,533	0,269	0,478	16,011	216 553,81	192 732,89
Srpen	16,54	15,917	0,275	0,448	16,365	221 332,99	196 986,36
Září	13,92	13,419	0,232	0,269	13,688	185 129,28	164 765,06
Říjen	9,36	9,011	0,156	0,193	9,204	124 486,32	110 792,82
Listopad	4,4	3,867	0,067	0,466	4,333	58 605,50	52 158,90
Prosinec	1,64	0,938	0,016	0,686	1,624	21 961,60	19 545,82
Celkem	130,14	120,556	2,085	7,599	128,155	1 733 297,79	1 542 635,04

Příklad výpočtu TVS v tabulce č. 2 pro měsíc leden:

$2,505/0,983 = 2,548$ MWh.....dodávka el. na straně NN (povýšení dodávky na straně VN o ztráty na zvyšovacím transformátoru 1,7 %)

$2,548 - 2,505 = 0,043$ MWh.....technologická vlastní spotřeba = ztráty na zvyšovacím transformátoru

$3,4 - 0,043 - 2,505 = 0,853$ MWh....ostatní vlastní spotřeba

$2,505 + 0,853 = 3,357$ MWh.....množství s nárokem na zelený bonus

Stejný postup byl uplatněn při výpočtu SEI v měsících únor – prosinec 2018.

Z výše uvedeného vyplývá, že účastník řízení nárokoval v roce 2018 u spol. OTE, a.s. neoprávněně podporu elektřiny vyrobené slunečním zářením formou zelených bonusů i na technologickou vlastní spotřebu, která byla vykazována v rámci údaje o lokální vlastní spotřebě, čímž získal nepřiměřený majetkový prospěch ve výši **25.096,40 Kč**. (Rozdíl $1.567.731,44 - 1.542.635,04 = 25.096,40$ Kč).

Dále bylo při kontrole SEI zkontrolováno využití špičkového instalovaného výkonu výroby FVE SIKK 01 na základě Metodiky-2019-004-M (dále metodika ČVUT), zpracovaná ČVUT, Fakulta elektrotechnická, laboratoř diagnostiky fotovoltaických systémů, Technická 2, Praha 6, ze dne 28.03.2019. V této metodice ČVUT je prováděn výpočet pomocí celoevropského on-line systému PV-GIS, veřejně přístupného na internetové adrese. Predikční systém PV-GIS pro zjištění intenzity záření využívá databázi založenou na pozorování meteorologické družice CM-SAF (the Satellite Application Facility on Climate monitoring). Z výstupu systému PV-GIS lze získat průměrnou roční výrobu elektřiny FVE zadaných parametrů a následně byly provedeny korekce průměrné roční výroby FVE v souladu s metodikou ČVUT. Podle výpočtu v PV-GIS a následném kvalifikovaném zohlednění veškerých dalších vlivů na roční výnos fotovoltaické elektrárny, provozované pod licencí číslo 111012739, včetně zohlednění standardní rozšířené nejistoty $\pm 10\%$, byla pro rok 2018 určena maximální dosažitelná hodnota výroby ve výši 133.285 kWh

± 13.328 kWh a maximální roční využití instalovaného výkonu 1.150 kWh/kWp ± 115 kWh/kWp. Účastníkem řízení vykazovaná skutečná hodnota roční výroby elektřiny 130.240 kWh a roční využití instalovaného výkonu 1.122,8 kWh/kWp nepřekračuje maximální hranice stanovené na základě systému PV-GIS a metodiky-2019-004-M, tudíž jí lze považovat za technicky dosažitelnou. Vstupní parametry pro výpočet dle systému PV-GIS včetně použitých korekcí jsou přílohou protokolu.

V závěru protokolu SEI je uvedeno, že účastník řízení uplatňoval v roce 2018 u spol. OTE, a.s. v rozporu s bodem (1.2) CR č. 3/2017 podporu formou ročního zeleného bonusu i na elektřinu spotřebovanou na technologickou vlastní spotřebu, čímž nedodržel věcné podmínky stanovené na základě § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb. Energetickým regulačním úřadem a získal tímto jednáním nepřiměřený majetkový prospěch ve výši 25.096,40 Kč, který byl vyčíslen v souladu s § 14 odst. 3 zákona č. 526/1990 Sb.

Tyto zjištěné skutečnosti jsou uvedeny v protokolu SEI o výsledku kontroly č. 3100902819 ze dne 02.05.2019, se kterým byl účastník řízení v souladu s § 12 odst. 3 zákona č. 255/2012 Sb. seznámen dne 13.05.2019 prostřednictvím datové schránky. Ke zjištěním uvedeným v protokolu SEI nepodal účastník řízení žádné námítky, přestože o nich byl řádně poučen v souladu s ustanovením § 13 zákona č. 255/2012 Sb.

Správní orgán využil možnosti dané mu ustanovením § 150 zákona č. 500/2004 Sb. a § 90 zákona č. 250/2016 Sb., neboť může o přestupku rozhodnout příkazem. V řízení o vydání příkazu navazujícím na výkon kontroly mohou být skutečnosti zjištěné při kontrole jediným podkladem rozhodnutí o přestupku, pokud ho pořídil správní orgán, který je věcně a místně příslušný k řízení navazujícímu na kontrolní zjišťování. Správní orgán poté přistoupil k vydání tohoto příkazu, neboť dle jeho názoru jsou splněny předpoklady pro vydání příkazu dle ustanovení § 150 zákona č. 500/2004 Sb. a § 90 zákona č. 250/2016 Sb.

Vzhledem k tomu, že v průběhu kontroly SEI byl vyčíslen nepřiměřený majetkový prospěch, správní orgán zjišťoval v souladu s § 89 zákona č. 250/2016 Sb. zda poškozený uplatní nárok na náhradu škody a vydání bezdůvodného obohacení. Ministerstvo průmyslu a obchodu (dále MPO) je v daném případě poškozená osoba, neboť poškozeným je ten, komu v důsledku spáchání přestupku podle zákona č. 526/1990 Sb., který spočívá v porušení dodržování věcných podmínek, stanovených CR č. 3/2017 na rok 2018 podle § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb., při uplatňování a vyúčtování zelených bonusů na elektřinu vyrobenou z obnovitelných zdrojů energie, vznikla škoda. Škodou se ve smyslu § 2894 zákona č. 89/2014 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů rozumí újma na jmění. Postavení České republiky - MPO jako poškozené pak vyplývá ze zákona č. 165/2012 Sb. a to na základě § 28 odst. 1 písm. c) a d), která upravují zdroje finančních prostředků na podporu elektřiny a provozní podporu tepla z obnovitelných zdrojů energie. Spol. OTE, a.s. (operátor trhu) do vztahů vznikajících podle zákona č. 165/2012 Sb. vstupuje jako mezičlánek mezi státem a výrobcem elektřiny (podpora zelenými bonusy) nebo mezi státem a povinně vykupujícím obchodníkem s elektřinou (podpora výkupní cenou).

Prostředky na podporu obnovitelných zdrojů vynakládá stát a podle § 28 odst. 1 písm. c) zákona č. 165/2012 Sb. jsou náklady na podporu elektřiny hrazeny prostřednictvím spol. OTE, a.s. jako operátora trhu, z finančních prostředků, které jsou tvořeny dotací z prostředků státního rozpočtu podle odst. 3. Dotaci na úhradu nákladů spojených s podporou elektřiny podle § 28

zákona č. 165/2012 Sb. poskytuje MPO spol. OTE, a.s. čtvrtletně na základě žádosti předložené do konce měsíce následujícího po ukončení čtvrtletí. MPO do konce dalšího měsíce poukáže spol. OTE, a.s. jednu čtvrtinu částky uvedené v nařízení vlády podle § 29 odst. 1 zákona č. 165/2012 Sb. Z výše uvedeného vyplývá, že možným poškozeným v případě neoprávněně uplatněného nároku na podporu za vyrobenou elektřinu ve formě zeleného bonusu ze strany účastníka řízení je Česká republika, za níž právně jedná MPO, která poskytuje dotaci na úhradu nákladů spojených s podporou elektřiny z obnovitelných zdrojů energie. Primárním poškozeným je právě Česká republika zastoupená MPO, neboť spol. OTE, a.s. toliko podílí na přerozdělování a vyplácení dotace.

Z tohoto důvodu správní orgán zaslal dne 08.09.2020 prostřednictvím datové schránky MPO Vyrozumění o možnosti uplatnit nárok na náhradu škody či bezdůvodné obohacení, č.j. SEI-2460/2020-26. Dne 02.10.2020 obdržel správní orgán odpověď MPO, ve které je uvedeno, že podle potvrzení a podkladů od spol. OTE, a.s. byly výkazy o výrobě elektřiny z obnovitelných zdrojů opraveny a neoprávněně získaný majetkový prospěch byl vrácen, tudíž MPO neuplatňuje nárok na náhradu škody či bezdůvodné obohacení. Na základě sdělení MPO, kterého správní orgán vyhodnotil jako poškozeného, nerozhodl správní orgán o nároku na náhradu škody a k vyrozumění MPO o vrácení nepřiměřeného majetkového prospěchu přihlédl v rámci správního uvážení o výši sankce, jak je uvedeno níže.

Pro úplnost správní orgán ještě doplňuje k údajům uvedeným v protokolu SEI č. 310092819, že jak již bylo výše uvedeno pro elektřinu vyrobenou z obnovitelných zdrojů energie platí podmínka stanovená CR č. 3/2017, kterou se stanovuje podpora pro podporované zdroje energie, uvedená v bodě (1.2.): „*Zelené bonusy a výkupní ceny stanovené v bodech (1.6.) až (1.11.) se neuplatňují za technologickou vlastní spotřebu elektřiny podle jiného právního předpisu.*“ Jiným právním předpisem je zákon č. 165/2012 Sb., který v § 4 odst. 1 stanovuje, že pro účely stanovení podpory elektřiny z obnovitelných zdrojů se za elektřinu z obnovitelných zdrojů považuje elektřina vyrobená využitím obnovitelných zdrojů naměřená v předávacím místě výroby elektřiny a distribuční soustavy nebo přenosové soustavy, nebo naměřená na svorkách generátoru a **snížená o technologickou vlastní spotřebu elektřiny** a dále v základních pojmech tohoto zákona v ustanovení § 2 písm. u) je nadefinována **technologická vlastní spotřeba elektřiny**, jako spotřeba elektrické energie na výrobu elektřiny v hlavním výrobním zařízení i pomocných provozech, které s výrobou elektřiny přímo souvisejí, včetně výroby, přeměny nebo úpravy paliva, ztrát v rozvodu vlastní spotřeby i ztrát na zvyšovacích transformátorech výroby elektřiny pro dodávku do distribuční soustavy nebo přenosové soustavy. Cenové rozhodnutí Energetického regulačního úřadu č. 6/2017, kterým se stanovují ceny za související službu v elektroenergetice a další regulované ceny, ve znění pozdějších předpisů (dále CR č. 6/2017), které nabylo účinnosti dne 01.01.2018, upravuje v bodě (4.8.) výši transformačních ztrát následně: Je-li dodávka elektřiny do distribuční soustavy měřena na transformátoru, který není součástí distribuční soustavy provozovatele distribuční soustavy zajišťujícího v daném odběrném nebo předávacím místě službu distribuční soustavy, na straně výroby elektřiny, snižují se celkové naměřené hodnoty elektřiny o transformační ztráty činné energie v transformátoru ve výši: a) stanovené výpočtem podle přílohy č. 1 tohoto cenového rozhodnutí, pokud výrobce elektřiny požádá provozovatele distribuční soustavy o provedení výpočtu ztrát transformátoru a předloží mu podklady nezbytné pro výpočet, nebo b) maximálně 2 % u dodávky do sítí VVN a maximálně 4 % u dodávky do sítí VN.

Z výše uvedených znění cenových rozhodnutí jednoznačně účastníku řízení vyplývá povinnost, při vykazování výroby elektřiny pro účely výplaty zeleného bonusu, tuto výrobu snížit o technologickou vlastní spotřebu týkající se transformačních ztrát při dodávce elektřiny do distribuční soustavy, stanovenou podle bodu (4.8.) CR č. 6/2017. Dodávka elektřiny do distribuční sítě se uskutečnila v roce 2018 v období leden až prosinec 2018. Množství 1,7 % z celkové dodávky elektřiny do distribuční sítě představuje podle výše uvedeného výpočtu 2,085 MWh. Na toto množství nelze podle CR č. 3/2017 uplatnit zelený bonus.

Uvedené podklady k řízení, jejichž součástí je také protokol SEI č. 3100902819, zejména měsíční výkazy o výrobě elektřiny za rok 2018, doklady o výplatě podpory za rok 2018, výpisy z bankovního účtu účastníka řízení dokládají, že ke spáchání přestupku dle § 16 odst. 1 písm. c) zákona č. 526/1990 Sb., došlo. Účastník řízení jako výrobce elektřiny a držitel licence č. 111012739 na výrobu elektřiny ve výrobně fotovoltaická elektrárna *FVE SIKK 01*, na pozemku parcel.č. 1184/3, k.ú. Lásenice o celkovém licencovaném výkonu provozovny 0,116 MW nedodržel věcnou podmínku dle bodu (1.2) CR č. 3/2017 stanovenou cenovým orgánem dle ustanovení § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb., neboť neoprávněně uplatnil za období **01.01.2018 - 31.12.2018** (ve dnech 01.02.2018, 01.03.2018, 02.04.2018, 01.05.2018, 01.06.2018, 01.07.2018, 01.08.2018, 01.09.2018, 01.10.2018, 02.11.2018, 02.12.2018 a 01.01.2019) u operátora trhu, tj. spol. OTE a.s. podporu formou zeleného bonusu ve výši 13.525 Kč/MWh stanovenou pro výrobu elektřiny využitím slunečního záření pro zdroj s instalovaným výkonem nad 30 kW a uvedený do provozu od 01.01.2010 do 31.12.2010 i na elektřinu spotřebovanou na technologickou vlastní spotřebu v množství 2,085 MWh, neboť dle bodu (1.2) CR č. 3/2017 nelze uplatnit za technologickou vlastní spotřebu elektřiny zelený bonus týkající se transformačních ztrát při dodávce elektřiny do distribuční soustavy, čímž získal nepřiměřený majetkový prospěch ve výši 25.096 Kč a spáchal přestupek.

Správní orgán podrobně prostudoval spis č. 3100902819, přičemž se ztotožnil s protokolem č. 3100902819, jehož obsah převzal do svého příkazu a má po prostudování všech podkladů za prokázané, že účastník řízení naplnil formální a materiální stránku skutkové podstaty přestupku podle § 16 odst. 1 písm. c) zákona č. 526/1990 Sb. „*Fyzická, právnícká nebo podnikající fyzická osoba se jako prodávající dopustí přestupku tím, že **nedodrží věcné podmínky, pravidla nebo postupy pro stanovení úředních cen, jejich změn a způsobu jejich sjednávání, uplatňování a vyúčtování, stanovené cenovými orgány podle § 5 odst. 5. Ustanovení § 5 odst. 5 zákona č. 526/1990 Sb. je nadefinováno následně: „Regulace formou maximální, pevné nebo minimální ceny platí pro všechny prodávající a kupující určeného druhu zboží. Pro uplatnění jednotlivých forem regulace cen mohou cenové orgány **stanovit další věcné podmínky, včetně pravidel a postupů pro stanovení těchto cen, jejich změn a v případě nájmu nemovitostí nebo jejich částí a služeb spojených s jejich užíváním i způsob jejich sjednávání, uplatňování a vyúčtování. Cenové orgány mohou stanovit u stejného zboží souběžně maximální a minimální cenu.**“***

Společenská škodlivost tvoří materiální stránku přestupku, která je dána především zákonným vymezením zájmů chráněných zákonem. Cílem zákona č. 526/1990 Sb. je stanovení věcných cenových podmínek, které sledují zejména zájem na udržení přiměřené ceny energie a její dostupnosti v souvislosti se zajištěním cíle ochrany životního prostředí prostřednictvím podpory obnovitelných zdrojů. Zájmem chráněným zákonem je v případě podpory výroby elektrické energie z obnovitelných zdrojů a následně pak u podpory formou zelených bonusů především zvyšování využití podporovaných zdrojů na spotřebě primárních energetických zdrojů, který by měl přispět k šetrnému využívání přírodních zdrojů a k trvale udržitelnému rozvoji společnosti.

Jakékoliv nedodržení podmínek při uplatnění nároku na podporu jde proti smyslu podpory výroby elektrické energie z podporovaných zdrojů a je společensky škodlivé.

Při posouzení přestupku správní orgán vycházel z měsíčních výkazů o výrobě elektrické energie z obnovitelných zdrojů, které účastník řízení uplatňoval u operátora trhu pro nárok na podporu. Uvedeným jednáním účastník řízení spáchal přestupek, které správní orgán vyhodnotil jako pokračování v přestupku během roku 2018. Pokračováním v přestupku se dle § 7 zákona č. 250/2016 Sb. se rozumí takové jednání, jehož jednotlivé dílčí útoky vedené jednotným záměrem naplňují skutkovou podstatu stejného přestupku, jsou spojeny stejným nebo podobným způsobem provedení, blízkou souvislostí časovou a souvislostí v předmětu útoku. Účastník řízení prostřednictvím měsíčních výkazů, které má povinnost zpracovávat za jeden měsíc uplatňoval u spol. OTE, a.s. částky na podporu elektřiny, přičemž za jednotlivé dílčí útoky považuje uplatňování nároku na zelený bonus prostřednictvím výkazů za každý kalendářní měsíc, tudíž má správní orgán za to, že byly splněny podmínky pro pokračování v přestupku za rok 2018.

Charakteristickým znakem tzv. přestupku právnických osob je to, že odpovědnost těchto osob je založena porušením právních povinností bez ohledu na zavinění. Jedná se o objektivní odpovědnost, tedy odpovědnost za výsledek. Porušením právních povinností se účastník řízení dopustí protiprávního jednání. Pod pojmem protiprávní jednání je nutno rozumět každé jednání, které je v rozporu s právními povinnostmi výrobce elektřiny, uvedenými v zákoně č. 526/1990 Sb. a v rozporu s cenovými rozhodnutími Energetického regulačního úřadu. Je věcí účastníka řízení, aby si při výkonu svých činností počínal tak, aby neporušil povinnosti dané zákonem o cenách a nepoškodil zákonem chráněné zájmy, v daném případě dodržování věcných podmínek stanovených cenovým rozhodnutím ERÚ, při uplatňování a vyúčtování elektřiny vyrobené z podporovaných obnovitelných zdrojů energie.

Správní orgán při svém rozhodování vycházel z definice přestupku danou v § 5 zákona č. 250/2016 Sb., která definuje přestupek jako společensky škodlivý protiprávní čin, který je v zákoně za přestupek výslovně označen a který vykazuje znaky stanovené zákonem. V konkrétním případě se jedná o jeden přestupek ve smyslu § 16 odst. 1 písm. c) zákona č. 526/1990 Sb. Ve smyslu § 16 odst. 4 písm. b) zákona č. 526/1990 Sb. lze za přestupek uložit pokutu ve výši jedno až pětinašobku nepřiměřeného majetkového prospěchu, jde-li vyčíslit, zjištěného za kontrolované období, nejvýše za dobu jeho posledních 3 let, nebo **do 1.000.000 Kč, je-li výše nepřiměřeného majetkového prospěchu nižší než 1.000.000 Kč**. V daném případě šlo nepřiměřený majetkový prospěch vyčíslit dle § 14 odst. 3 zákona č. 526/1990 Sb., přičemž jeho výše byla nižší než 1.000.000 Kč (rozdílem vyčísleným v tabulce č. 2 v částce 25.096 Kč), tudíž správní orgán v rámci správního uvážení není vázán násobkem nepřiměřeného majetkového prospěchu, ale lze uložit pokutu do 1.000.000 Kč.

Správní orgán při svém rozhodování respektoval ustanovení § 2 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., kdy se odpovědnost za přestupek posuzuje podle zákona účinného v době spáchání přestupku; podle pozdějšího zákona se posuzuje jen tehdy, je-li to pro pachatele přestupku příznivější. V případě pokračujícího přestupku je jednání účastníka řízení ukončeno dnem následujícím po dni, kdy došlo k poslednímu dílčímu útoku. V případě přestupku týkající se uplatňování vyrobené elektřiny za rok 2018 došlo k poslednímu dílčímu útoku dne 01.01.2019, kdy byl vystaven výkaz o výrobě elektřiny za prosinec 2018. Tudíž správní orgán při svém rozhodování posuzoval odpovědnost za přestupek v souladu s § 2 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb. a podle

zákona č. 526/1990 Sb. účinného v době spáchání přestupku, ve kterém nedošlo k žádné změně skutkové podstaty, ani ke změně z hlediska výše pokuty.

Vzhledem k tomu, že účastník řízení ve smyslu § 21 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb. s přihlédnutím k § 23 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb. neprokázal, že vynaložil veškeré úsilí, které bylo možno požadovat, aby porušení právní povinnosti zabránil, za přestupek odpovídá. SEI proto použila oprávnění podle § 3 odst. 4 zákona č. 265/1991 Sb., kde je pověřena výkonem dodržování cenových předpisů v oblasti podpory výroby elektřiny z obnovitelných zdrojů energie dané zákonem č. 526/1990 Sb., ve spojení s § 13c odst. 5 zákona č. 406/2000 Sb. a ukládá účastníkovi řízení pokutu ve stanovené výši.

Při stanovení výše pokuty bylo v souladu s ustanovením § 37 zákona č. 250/2016 Sb. přihlédnuto ke všem skutečnostem, zjištěným při kontrole a v řízení o přestupku v předmětné věci a zejména k obsahu kontrolního spisu č. 3100902819, k povaze a závažnosti přestupku, ke způsobu jeho spáchání a jeho následkům, k již minulému potrestání, k okolnostem, za nichž byl spáchán.

K povaze a závažnosti přestupku správní orgán uvádí, že dodržování věcných podmínek stanovených cenovým regulátorem je ze strany kontrolního orgánu vyžadováno i z toho pohledu, že odvětví obnovitelných zdrojů je ze státního rozpočtu dotováno a v cenách energie podporováno více než jiná odvětví národního hospodářství. Správní orgán z tohoto pohledu posuzoval přestupek účastníka řízení dle významu zákonem chráněného zájmu, jak bylo uvedeno výše, tedy především zvyšování využití podporovaných zdrojů na spotřebě primárních energetických zdrojů, který by měl přispět k šetrnému využívání přírodních zdrojů a k trvale udržitelnému rozvoji společnosti, přičemž správním orgánem bylo prokázáno porušení zákona č. 526/1990 Sb., účastníkem řízení. Správní orgán přihlédl zejména k množství neoprávněně nárokané elektřiny v celkové výši 2,085 MWh, ve vztahu k celkovému vyrobenému množství elektrické energie 130,14 MWh, což bylo vyhodnoceno jako méně významné a v těchto souvislostech byla míra nebezpečného chování zhodnocena jako nízká.

Správní orgán přihlédl ke způsobu spáchání přestupku, přičemž správní orgán konstatuje, že se jednalo o aktivní konání účastníka řízení, kdy účastník řízení nesprávně uplatnil u spol. OTE, a.s., jako operátora trhu, zelený bonus za vyrobenou elektřinu, která obsahovala v rozporu s cenovou podmínkou technologickou vlastní spotřebu elektřiny a nejednalo se nikoli o opomenutí účastníka řízení a je to považováno správním orgánem za přitěžující okolnost při stanovení výše pokuty.

Správní orgán také při svém rozhodování o výměře sankce přihlédl k tomu, zda došlo k opakovanému porušení zákona č. 526/1990 Sb. Dle své evidence konstatuje, že účastník řízení do vydání tohoto rozhodnutí neporušil zákon č. 526/1990 Sb. na území České republiky a bere to jako polehčující okolnost při stanovení výše pokuty.

Správní orgán také v rámci správního uvážení při stanovení výše sankce přihlédl k následkům přestupku s tím, že trh s elektřinou z obnovitelných zdrojů má svoji specifickou problematiku regulovaného trhu, neboť právní úprava veřejné podpory z obnovitelných zdrojů je v České republice nastavena na principu přenesení velké části financování podpory na koncového zákazníka a státní rozpočet. Nedodržování cenových podmínek je tak nutno považovat za poškození všech osob, které jsou zúčastněné na financování trhu s elektřinou z obnovitelných zdrojů. Správní orgán při posouzení následku přestupku účastníka řízení zohlednil jako výrazně

polehčující okolnost, že účastník řízení vrátil poškozenému (MPO) vyčíslený nepřiměřený majetkový prospěch ve výši 25.096 Kč před vydáním příkazu a MPO neuplatnilo nárok na náhradu škody či vydání bezdůvodného obohacení. Správní orgán i přes tuto skutečnost ale považuje jednání účastníka řízení v rozporu s cenovými podmínkami stanovenými Energetickým regulačním úřadem.

Správní orgán při určení výše sankce vycházel z přesvědčení, že výše postihu má působit natolik silně, aby od podobného jednání odradila i ostatní osoby v postavení výrobce elektřiny z obnovitelného zdroje a zároveň musí mít postih dostatečně znatelný v materiální sféře pro účastníka řízení, aby v něm byla obsažena i jeho represivní funkce, aniž by však byla pro něho likvidační. To znamená, že uložená pokuta musí být v takové výši, aby byla způsobila plnit své základní funkce represivní a zároveň preventivní. Toho je schopná v případě, že je natolik významná pro účastníka řízení, že je pro účastníka řízení dostatečně odstrašující, aby nedocházelo k opětovnému porušení právních povinností z jeho strany. Správní orgán nemá za to, že výše pokuty by mohla být pro účastníka řízení, jako právnickou osobu, likvidační.

Po zvážení všech okolností případu, tj. polehčujících a přitěžujících okolností, povahy a závažnosti přestupku byla stanovena výše pokuty tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí, tj. v dolním pásmu možné zákonné sazby, která je pro tento přestupek 1.000.000 Kč. Výši uložené pokuty považuje správní orgán za přiměřenou míře a významu porušení chráněného společenského zájmu na zajištění pořádku při dodržování zákonem č. 526/1990 Sb. stanovených právních povinností, neboť správní orgán vyhodnotil společenskou nebezpečnost přestupku jako nízkou. Při určení výše pokuty správní orgán 1. stupně řízení dbal na dodržení zásady činnosti správního orgánu dle ustanovení § 2 odst. 4 zákona č. 500/2004 Sb., aby při rozhodování skutkově shodných případů nevznikaly nedůvodné rozdíly, tj. vycházel ze svých zkušeností s rozhodováním obdobných kauz.

Na základě kontrolního zjištění, jeho výsledku a v souladu se základní zásadou činnosti správních orgánů, zásadou urychlení, zjednodušení projednávání přestupků a snížení administrativních úkonů, správní orgán bez předchozího vedení řízení postupem podle § 81 a § 90 zákona č. 250/2016 Sb. a § 150 odst. 2 zákona č. 500/2004 Sb. vydává ve zkráceném řízení příkaz o uložení pokuty, neboť byly splněny zákonem dané podmínky k jeho vydání. Není pochybnosti o tom, že účastník řízení se uvedeného přestupku dopustil.

POUČENÍ

Proti tomuto příkazu lze podle § 150 odst. 3 zákona č. 500/2004 Sb. podat odpor ve lhůtě 8 dnů ode dne jeho doručení ke Státní energetické inspekci, územnímu inspektorátu, který tento příkaz vydal. S odkazem na § 37 zákona č. 500/2004 Sb. lze podání učinit i prostřednictvím datové schránky Státní energetické inspekce (ID: hq2aev4). Včasným podáním odporu se příkaz ruší a správní orgán pokračuje v řízení s tím, že po projednání věci bude v případě uznání viny uložena kromě sankce i povinnost účastníku řízení **uhradit náklady řízení** stanovené vyhláškou č. 520/2005 Sb., a to ve výši **1.000 Kč**. Příkaz, proti němuž nebude podán odpor, se stává pravomocným.

České Budějovice 18.11.2020

Ing. Vladimír Štěpka
ředitel územního inspektorátu