

# KANCELARIA PRAWNA

## Radca Prawny Bartosz Madej

26-600 Radom, ul. Żeromskiego 49, tel. 048 629 40 93, fax. 048 360 12 59, kom. 0 602 718 932

Radom, dnia 10 maja 2022 roku

### OPINIA PRAWNA

*w przedmiocie ustalenia czy PGKiM sp. z o.o. w Przysusze może ubiegać się o korektę faktur na zakup gazu oraz złożyć oświadczenie, o którym mowa w art. 62 ba prawa energetycznego*

#### Podstawa prawna opinii:

- ustawa z dnia 10 kwietnia 1997 r. prawo energetyczne (tekst jedn. Dz.U. 2021, poz. 716) – dalej: „p.e.”,
- ustawa z dnia 26 stycznia 2022 r. o szczególnych rozwiązaniach służących ochronie odbiorców paliw gazowych w związku z sytuacją na rynku gazu (tekst jedn. Dz.U. 2022, poz. 202) - dalej: "ustawa zmieniająca"

Wnioskiem z dnia 28 kwietnia 2022 roku Zarząd Przedsiębiorstwa Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej sp. z o.o. z siedzibą w Przysusze (dalej - "PGKiM sp. z o.o." lub "spółka") zwrócił się z wnioskiem o wydanie opinii prawnej w przedmiocie ustalenia czy PGKiM sp. z o.o. w Przysusze może ubiegać się o korektę faktur na zakup gazu oraz złożyć oświadczenie, o którym mowa w art. 62 ba prawa energetycznego. Do wniosku o sporządzenie opinii dołączono umowę na sprzedaż paliwa gazowego z DUON Dystrybucja sp. z o.o. (dalej- "DUON"), przykładową umowę na dostawę energii cieplnej zawieraną przez spółkę, a także oświadczenie jakie PGKiM sp. z o.o. złożyła do DUON. Dodatkowo w treści wniosku wskazano, że spółka dostarcza ciepło do spółdzielni mieszkaniowych oraz wspólnot mieszkaniowych na podstawie umów o dostawę energii cieplnej. Jednocześnie spółka zawarła umowę na podstawie, której nabywa gaz od DUON (umowa z dn. 15.12.2017 r.). Zasadnicza wątpliwość Zarządu sprowadza się do tego, czy spółka dostarcza gaz na potrzeby gospodarstw domowych i może złożyć do Spółki oświadczenie, o którym mowa art. 62 ba prawa energetycznego, co pozwala na skorzystanie z rekompensaty wskazanej w przepisie. Spółka złożyła już takie oświadczenie i otrzymała korekty faktur za zakup paliwa gazowego. Zarząd rozważa cofnięcie złożonego oświadczenia i zwrot otrzymanej kwoty.

#### **Art. 62b. [Zatwierdzanie taryf na dostawę gazu]**

##### **1. Taryfy ustalone dla:**

- 1) odbiorców końcowych, z wyjątkiem odbiorców, którzy dokonują zakupu paliw gazowych:
  - a) w punkcie wirtualnym w rozumieniu przepisów wydanych na podstawie art. 9 ust. 1 i 2,
  - b) w postaci skroplonego gazu ziemnego (LNG) lub sprężonego gazu ziemnego (CNG),
  - c) w trybie przetargów, aukcji lub zamówień publicznych w rozumieniu przepisów o zamówieniach publicznych

- które stosuje się do dnia 30 września 2017 r.,

2) <sup>344</sup> odbiorców paliw gazowych:

a) w gospodarstwach domowych,

b) będących wspólnotami mieszkaniowymi, o których mowa w ustawie z dnia 24 czerwca 1994 r. o własności lokali (Dz. U. z 2021 r. poz. 1048), albo spółdzielniami mieszkaniowymi, o których mowa w ustawie z dnia 15 grudnia 2000 r. o spółdzielniach mieszkaniowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1208),

czynnych niż podmioty, o których mowa w lit. b, które z mocy ustawy, umowy lub innego tytułu prawnego są uprawnione lub zobowiązane do zapewnienia paliwa gazowego w lokalach mieszkalnych na potrzeby zużycia przez gospodarstwa domowe, w lokalach podmiotów, o których mowa w lit. d, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby określone w tym przepisie lub do lokalnej produkcji ciepła zużywanego w gospodarstwach domowych znajdujących się w budynkach wielolokalowych lub w lokalach podmiotów określonych w lit. d, pod warunkiem złożenia oświadczenia, o którym mowa w art. 62ba,

d) o ile złożą oświadczenie, o którym mowa w art. 62bb, będących:

- podmiotami udzielającymi świadczeń opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby udzielania tych świadczeń,

- jednostkami organizacyjnymi pomocy społecznej w rozumieniu art. 6 pkt 5 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (Dz. U. z 2021 r. poz. 2268 i 2270 oraz z 2022 r. poz. 1 i 66), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby świadczenia pomocy społecznej,

- noclegowniami i ogrzewalniami, o których mowa w art. 48a ust. 3 i 4 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

- jednostkami organizacyjnymi wspierania rodziny i systemu pieczy zastępczej w rozumieniu art. 2 ust. 3 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. o wspieraniu rodziny i systemie pieczy zastępczej (Dz. U. z 2020 r. poz. 821 oraz z 2021 r. poz. 159, 1006, 1981, 2270 i 2328), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

- podmiotami systemu oświaty, o których mowa w art. 2 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. - Prawo oświatowe, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

- podmiotami tworzącymi system szkolnictwa wyższego i nauki, o których mowa w art. 7 ust. 1 pkt 1-7 ustawy z dnia 20 lipca 2018 r. - Prawo o szkolnictwie wyższym i nauce (Dz. U. z 2021 r. poz. 478, 619, 1630, 2141 i 2232), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

- podmiotami prowadzącymi żłobki i kluby dziecięce, a także dziennymi opiekunami, o których mowa w ustawie z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz. U. z 2021 r. poz. 75, 952, 1901 i 2270), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

- kościołami i innymi związkami wyznaniowymi, o których mowa w ustawie z dnia 17 maja 1989 r. o gwarancjach wolności sumienia i wyznania (Dz. U. z 2017 r. poz. 1153), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby działalności niegospodarczej,

- podmiotami prowadzącymi działalność kulturalną w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej (Dz. U. z 2020 r. poz. 194), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby tej działalności,

- podmiotami prowadzącymi działalność archiwalną, o której mowa w art. 22 ustawy z dnia 14 lipca 1983 r. o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach (Dz. U. z 2020 r. poz. 164), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby tej działalności,

- ochotniczymi strażami pożarnymi w rozumieniu art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 17 grudnia 2021 r. o ochotniczych strażach pożarnych (Dz. U. poz. 2490), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby realizacji zadań określonych w tej ustawie,

- placówkami zapewniającymi całodobową opiekę osobom niepełnosprawnym, przewlekłe chorym lub osobom w podeszłym wieku, o których mowa w art. 67 i art. 69 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,

-rodzinnymi domami pomocy, o których mowa w art. 52 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej, oraz mieszkaniami chronionymi, o których mowa w art. 53 tej ustawy, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,  
-centrami integracji społecznej, o których mowa w art. 3 ustawy z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 176), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,  
-klubami integracji społecznej, o których mowa w art. 18 ustawy z dnia 13 czerwca 2003 r. o zatrudnieniu socjalnym, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,  
-warsztatami terapii zajęciowej, o których mowa w art. 10a ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2021 r. poz. 573 i 1981), oraz zakładami aktywności zawodowej, o których mowa w art. 29 ust. 1 tej ustawy, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności,  
-organizacjami pozarządowymi w rozumieniu art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2020 r. poz. 1057 oraz z 2021 r. poz. 1038, 1243, 1535 i 2490) oraz podmiotami, o których mowa w art. 3 ust. 3 tej ustawy, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby działalności pożytku publicznego,  
-spółdzielniami socjalnymi, o których mowa w ustawie z dnia 27 kwietnia 2006 r. o spółdzielniach socjalnych (Dz. U. z 2020 r. poz. 2085), w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby podstawowej działalności  
-które stosuje się do dnia 31 grudnia 2023 r.

- przez przedsiębiorstwa energetyczne posiadające koncesję na obrót paliwami gazowymi lub na obrót gazem ziemnym z zagranicą podlegają zatwierdzeniu przez Prezesa URE.

2. Jeżeli umowa sprzedaży paliw gazowych lub umowa kompleksowa nie określają ceny paliw gazowych lub sposobu jej ustalania po ustaniu obowiązku przedkładania tariff do zatwierdzenia Prezesowi URE, przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się sprzedażą paliw gazowych przesyła odbiorcy projekt zmiany umowy w zakresie proponowanych cen paliw gazowych lub sposobu ich ustalania, w terminie umożliwiającym dostosowanie tej umowy przed upływem terminów, o których mowa w ust. 1, nie później jednak niż na 2 miesiące przed upływem tych terminów. Wraz z projektem zmiany umowy przedsiębiorstwo energetyczne jest obowiązane przesłać odbiorcy pisemną informację o prawie do wypowiedzenia umowy.

3. W przypadku, o którym mowa w ust. 2, odbiorca może wypowiedzieć umowę sprzedaży paliw gazowych lub umowę kompleksową, bez ponoszenia kosztów, składając do przedsiębiorstwa energetycznego pisemne oświadczenie. Umowa ta ulega rozwiązaniu z ostatnim dniem miesiąca następującego po miesiącu, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu umowy dotarło do przedsiębiorstwa energetycznego. Odbiorca może wskazać późniejszy termin rozwiązania tej umowy.

Art. 1 pkt 1 ustawy zmieniającej nadano nowe brzmienie art. 62b ust. 1 pkt 2 prawa energetycznego. Zaś w punkcie 2 po art. 62b dodano art. 62ba-62be w brzmieniu:

"Art. 62ba. 1. Odbiorcy, o których mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2 lit. b i c, przed zawarciem ze sprzedawcą paliw gazowych umowy sprzedaży paliwa gazowego lub umowy kompleksowej składają temu sprzedawcy oświadczenie, o którym mowa w ust. 2.

## **2. Oświadczenie składane przez odbiorcę zawiera:**

1) oświadczenie o spełnianiu warunków pozwalających na uznanie go za odbiorcę, o którym mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2 lit. b lub c;

2) wskazanie danych służących określeniu szacowanej części paliwa gazowego, która będzie zużywana na potrzeby:

a) odbiorców w gospodarstwach domowych w lokalach mieszkalnych lub na potrzeby wytwarzania ciepła zużywanego przez odbiorców w gospodarstwach domowych w lokalach mieszkalnych oraz na potrzeby części wspólnych budynków wielolokalowych, oraz

b) odbiorców, o których mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2 lit. d, prowadzących działalność w lokalach odbiorcy, o którym mowa w ust. 1,

c) inne niż określone w lit. a i b:

3) określenie szacowanej części paliwa gazowego, która będzie zużywana na potrzeby, o których mowa w pkt 2.

3. Określenie szacunkowej części paliwa gazowego w oświadczeniu, o którym mowa w ust. 2, jest dokonywane przez odbiorcę zgodnie z zasadami określonymi w art. 45a lub z uwzględnieniem powierzchni lokali mieszkalnych i użytkowych, charakteru prowadzonej w nich działalności oraz posiadanych danych historycznych.

4. Osoba działająca w imieniu i na rzecz odbiorcy, o którym mowa w ust. 1, która mimo ciążącego na niej obowiązku nie złożyła oświadczenia, o którym mowa w ust. 2, albo w oświadczeniu tym określi szacowaną część paliwa gazowego, która będzie zużywana na potrzeby, o których mowa w ust. 2 pkt 2 lit. c, w sposób rażąco sprzeczny z ust. 3, ponosi na zasadzie winy odpowiedzialność wobec sprzedawcy paliw gazowych do kwoty stanowiącej iloczyn różnicy w cenie paliwa gazowego zawartej w cenniku sprzedawcy paliw gazowych a ceną w taryfie tego sprzedawcy oraz ilością paliwa gazowego zużytego na potrzeby, o których mowa w ust. 2 pkt 2 lit. c.

5. Niezłożenie przez odbiorcę, o którym mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2 lit. c, oświadczenia, o którym mowa w ust. 2, uprawnia sprzedawcę paliw gazowych do niestosowania wobec tego odbiorcy taryfy, o której mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2.

6. W przypadku umów, o których mowa w ust. 1, zawartych na okres dłuższy niż rok odbiorca składa oświadczenia, o których mowa w ust. 2, nie rzadziej niż raz w roku.

### **Art. 3 prawa energetycznego**

Użyte w ustawie określenia oznaczają:

- 1)energia - energię przetworzoną w dowolnej postaci;
- 2)ciepło - energię cieplną w wodzie gorącej, parze lub w innych nośnikach;
- 3)paliwa - paliwa stałe, ciekłe i gazowe będące nośnikami energii chemicznej;
- 3a)paliwa gazowe - gaz ziemny wysokometanowy lub zaazotowany, w tym skroplony gaz ziemny oraz propan-butan lub inne rodzaje gazu palnego, dostarczane za pomocą sieci gazowej, a także biogaz rolniczy, niezależnie od ich przeznaczenia;
- 8)zaopatrzenie w ciepło, energię elektryczną, paliwa gazowe - procesy związane z dostarczaniem ciepła, energii elektrycznej, paliw gazowych do odbiorców;

Z przedstawionego stanu faktycznego wynika, że DUON zawarła z PGKiM sp. z o.o. umowę na sprzedaż gazu. Kolejno spółka zmienia gaz w ciepło w lokalnej kotłowni, po czym na podstawie umowy sprzedaży ciepła dostarcza energię cieplną do spółdzielni lub wspólnot mieszkaniowych. Robi to odpłatnie, a odbiorcą nie jest osoba fizyczna lecz wspólnota mieszkaniowa bądź właściciele budynku. Spółka złożyła stosowne oświadczenie do DUON, celem możliwości skorzystania z rekompensaty. Oświadczenie to w imieniu spółki złożył zarząd pod rygorem odpowiedzialności karnej.

Zaznaczyć należy, że w art. 3 p.e. szczegółowo zdefiniowano pojęcie energii, ciepła, paliwa gazowego. Rozróznilo także zaopatrzenie w ciepło, energię elektryczną, paliwa gazowe jako procesy związane z dostarczaniem ciepła, energii elektrycznej, paliw gazowych do odbiorców. Nie należy zatem utożsamiać pojęcia zaopatrzenia w ciepło z zaopatrzeniem w paliwo gazowe.

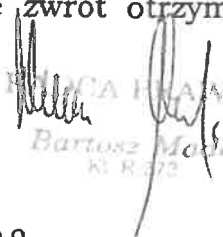
W ocenie opiniującego należy dokładnie i uważnie przeanalizować brzmienie art. 62b ust. 1 pkt 2 c p.e., który stanowi, że taryfy ustalane dla odbiorców

paliw gazowych innych niż podmioty, o których mowa w lit. b, które z mocy ustawy, umowy lub innego tytułu prawnego są uprawnione lub zobowiązane do zapewnienia paliwa gazowego w lokalach mieszkalnych na potrzeby zużycia przez gospodarstwa domowe, w lokalach podmiotów, o których mowa w lit. d, w zakresie, w jakim zużywają paliwo gazowe na potrzeby określone w tym przepisie lub do lokalnej produkcji ciepła zużywanego w gospodarstwach domowych znajdujących się w budynkach wielolokalowych lub w lokalach podmiotów określonych w lit. d, pod warunkiem złożenia oświadczenia, o którym mowa w art. 62ba, przez przedsiębiorstwa energetyczne posiadające koncesję na obrót paliwami gazowymi lub na obrót gazem ziemnym z zagranicą podlegają zatwierdzeniu przez Prezesa URE.

Opiniujący wskazuje na listę pytań i odpowiedzi opublikowanych na stronie Ministerstwa Aktywów Państwowych, które dotyczą ustawy zmieniającej. Wyjaśniona została tam zasadnicza wątpliwość, a mianowicie *czy ochrona obejmuje podmioty, które czerpią ciepło z ciepłowni?* Odpowiedź jest następująca: *Przez lokalną produkcję ciepła nie należy rozumieć wytwarzania ciepła w ciepłowniach i elektrociepłowniach na potrzeby sieci ciepłowniczej, jak również w ramach niezależnie prowadzonej działalności gospodarczej.*

#### **Wnioski:**

Reasumując powyższe należy przyjąć, że spółka PGKiM sp. z o.o. nie powinna otrzymać korekty faktur. Spółka nie jest podmiotem, o którym mowa w art. 62b ust. 1 pkt 2 c p.e. Nie wątpliwe spółka z tytułu produkcji ciepła pobiera opłatę, a produkcja ciepła związana jest z zakresem działalności gospodarczej prowadzonej przez spółkę. Wobec tego rekomenduję złożenie oświadczenia o uchyleniu się od skutków prawnych oświadczenia złożonego pod wpływem błędu, a także zwrot otrzymanych środków od DUON.

  
Bartosz Męciński  
KI R.373

#### **Załączniki:**

1. wniosek o sporządzenie opinii prawnej,
2. umowa na sprzedaż paliwa gazowego z DUON Dystrybucja sp. z o.o.,
3. przykładowa umowa na dostawę energii cieplnej zawierana przez spółkę,
4. oświadczenie PGKiM sp. z o.o. złożone do DUON Dystrybucja sp. z o.o..

10

10