

УДК 346.546

**С.С. ВАЛИТОВ**, д-р юрид. наук, професор  
Институт экономико-правовых исследований НАН Украины, г. Киев

## **КОНКУРЕНТНАЯ МОДЕЛЬ ПРАВОВОГО ЭНЕРГЕТИЧЕСКОГО ПРОСТРАНСТВА**

**Ключевые слова:** барьеры, доказательства, запреты, конкуренция, меры защиты, рынок, природная монополия.

*Рассмотрено содержание правового регулирования конкурентных отношений в сфере энергетики. Определены состояние соответствующего товарного рынка и факторы, которые сдерживают развитие конкуренции и служат основанием для нарушения законодательства о защите экономической конкуренции. Выявлены тенденции трансформации конкурентной модели правового энергетического пространства.*

Обязательства Украины перед Европейским Союзом (ЕС) по проведению реформ в энергетическом пространстве — одно из основных направлений приближения к европейским стандартам, цель которого — построение единого энергетического рынка с ЕС, где будут реализованы основополагающие принципы рынка и обеспечена свободная конкуренция, предусмотренная Директивами ЕС.

Реализация Украиной норм Второго энергетического пакета ЕС была осуществлена путем принятия в 2010 г. Закона Украины «Об основах функционирования рынка природного газа». Начало внедрению норм Третьего энергетического пакета ЕС положило принятие в 2015 г. Закона Украины «О рынке газа» и в 2017 г. «О рынке электрической энергии».

Вместе с тем, полное внедрение норм Третьего энергетического пакета ЕС требует разукрупнения монопольных вертикально интегрированных субъектов хозяйствования, построения эффективного и конкурентного рынка.

Исследованию сущности и особенностей реформирования энергетического сектора Украины посвящены работы многих ученых — экономистов и юристов, в том числе А.П. Вихрова [1], А.С. Власюка [2], Е.А. Гриненко [3], Г.Д. Джумагельдиевой [4], М.И. Евдошука [5] и др. Однако вопросы правового регулирования конкурентных отношений, развития и защиты экономической конкуренции в энергетической сфере остаются еще малоисследованными, что не способствует формированию целостной правовой модели энергетического пространства.

**Цель данной статьи** — анализ состояния конкуренции на энергетическом рынке, определение тенденций трансформации конкурентной модели правового энергетического пространства.

Предметом правового регулирования конкурентного права в энергетическом пространстве служат общественные отношения, возни-

кающие в процессе состязательности между субъектами хозяйствования на энергетическом рынке с целью получения, благодаря собственным достижениям, преимуществ над другими субъектами хозяйствования, в результате чего потребители и субъекты хозяйствования имеют возможность выбирать между несколькими продавцами, а отдельный субъект не может определять условия оборота товара на рынке.

Определив правила конкуренции в энергетическом пространстве, государство взяло на себя обязательство охранять их. При этом регулированию в конкурентном праве подлежат те отношения, которые негативно влияют или могут повлиять на экономическую конкуренцию и ее развитие. Объект конкурентного регулирования — это конкурентные отношения, прежде всего охраняемые от антиконкурентных действий субъектов хозяйствования, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции; действий (бездействия) субъектов хозяйствования, занимающих доминирующее положение на товарном рынке, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции либо ущемлению интересов других субъектов хозяйствования или потребителей; антиконкурентных действий органов власти и местного самоуправления, а именно от принятия ими любых актов, предоставления указаний, заключения соглашений и других любых действий (бездействия), которые привели или могут привести к недопущению, устранению, ограничению или искажению конкуренции; ограничительной или дискриминационной деятельности субъектов хозяйствования и объединений.

Особенный объект правового регулирования в энергетическом пространстве — конкурентные отношения, которые охраняются с целью предупреждения совершения субъектами хозяйствования антиконкурентных согласованных действий путем установления обязательства участников согласованных действий получать предварительное согласие от органов Антимонопольного комитета Украины на осуществление таких действий, а также конкурентные отношения, которые охраняются с целью предупреждения монополизации товарных рынков путем установления обязанности участников концентрации полу-

чать предварительное разрешение от антимонопольных органов на ее осуществление.

Другой объект правового регулирования — конкурентные отношения, которые охраняются от недобросовестной конкуренции, в том числе неправомерного использования деловой репутации субъекта хозяйствования, создания препятствий в процессе конкуренции и достижения неправомерных преимуществ в конкуренции, неправомерного сбора, использования и разглашения коммерческой тайны. Регулирование этих отношений не характерно для энергетической сферы, по сравнению, например, с торговлей.

В указанных правоотношениях реализуется функция конкурентного права, направленная на охрану и защиту экономической конкуренции в энергетическом пространстве. Формами реализации охранной функции служат запреты, меры и средства выявления, прекращения и предупреждения нарушений антимонопольно-конкурентного законодательства, а также меры ответственности.

Отдельный объект правового регулирования в энергетическом пространстве составляют конкурентные отношения, которым необходимо содействовать в их развитии. Осуществляется это через регулятивную функцию конкурентного права. Правовое обеспечение развития экономической конкуренции реализуется государством, как правило, стимулирующими нормами в общегосударственных, региональных и отраслевых программах. В целом необходимо отметить, что данное направление деятельности государства значительно отстает от потребностей энергетического рынка, в значительной степени монополизированного.

Исходным в конкурентном измерении энергетического пространства оказывается определение состояния соответствующего рынка. Согласно ст. 1 Закона Украины «О защите экономической конкуренции», рынок товара (товарный рынок) — это сфера оборота товара или взаимозаменяемых товаров, которая в течение определенного времени и в пределах определенной территории имеет спрос и предложение. Товарный рынок как часть воспроизводственного процесса охватывает сферу обращения товаров (работ, услуг), в результате которого в определенное время и в определенных территориальных границах последние от

производителя или продавца переходят к покупателю [6].

В Украине функционирует единый Оптовый рынок электрической энергии, на котором спрос формируется конечными потребителями, а удовлетворение обеспечивается отечественными производителями и импортерами электроэнергии. Другие субъекты хозяйствования выступают как посредники между производителями и конечными потребителями. Последнее обусловлено особенными потребительскими качествами и физико-техническими характеристиками товара «электрическая энергия»: одновременное производство и потребление; невозможность складирования, возврата и переадресовки.

В структуру Оптового рынка электрической энергии входят общегосударственный рынок электроэнергии, которую покупает государственное предприятие «Энергорынок» (ГП) с целью осуществления деятельности по оптовой поставке электроэнергии (рынок генерации), а также общегосударственный рынок электрической энергии, которую продает ГП с целью осуществления деятельности по оптовой поставке электроэнергии (рынок оптовой продажи). Общегосударственный рынок услуг по передаче электроэнергии представлен магистральными и межгосударственными сетями (рынок передачи).

В соответствии с Методикой определения монопольного (доминирующего) положения [7], территориальные границы указанных рынков определены территорией государства, а электрическая энергия является единым товаром, который характеризуется признаками однородности и взаимозаменяемости независимо от способа ее производства, условий продажи и потребления.

Рынок генерации электроэнергии характеризуется высоким уровнем концентрации. Структурные признаки монопольного положения имеет ГП как основной покупатель электроэнергии, а ряд продавцов занимают доминирующее положение на рынке. При этом необходимо отметить, что рыночная власть лидеров рынка сдерживается факторами административного характера, поскольку ценообразование в их деятельности регулируется национальной комиссией, осуществляющей государственный контроль в сфере энергетики и коммунальных услуг.

Важный сегмент Оптового рынка — рынок передачи электрической энергии в лице «НЭК Укрэнерго», объединяющей производителей электроэнергии и областные энергопоставляющие компании, обеспечивающей экспорт и импорт электроэнергии. Предприятие представляет собой субъект природной монополии. Энергопередающие организации не ощущают и не могут ощущать значительной конкуренции вследствие отсутствия конкурентов на соответствующих рынках при предоставлении услуг в сфере передачи электроэнергии местными (локальными) электросетями, присоединении к местным (локальным) электросетям, а также доступа к местным (локальным) электросетям на закрепленной территории в границах электрических сетей, которые находятся в собственности, пользовании или их распоряжении.

В настоящее время, несмотря на, казалось бы, законодательное урегулирование снятия административных барьеров [8], процесс присоединения к сетям природных монополий носит длительный и сложный характер. Сложность процедуры присоединения обуславливает значительную численность нарушений законодательства о защите экономической конкуренции.

Наиболее часто нарушения конкурентного законодательства при присоединении к электрическим сетям встречаются в виде включения в технические условия требований по осуществлению мер, которые фактически не являются необходимыми для обеспечения присоединения, ограничение сроков действия технических условий, неправомерный отказ от предоставления услуг [9].

В целях устранения причин возникновения этих нарушений целесообразно предоставлять заказчикам услуг по присоединению, которое соответствует требованиям к стандартному включению, право отказаться от предоставления услуги стандартного присоединения и получить услугу нестандартного подключения к сетям природной монополии. Необходимо урегулировать нормативно-правовые вопросы оплаты (или бесплатных) услуг по выдаче технических условий, договоров на присоединение и оценки соответствия разработанной заказчиком проектной документации на присоединение к выданным техническим условиям. Кроме того, требует решения

проблема выбора исполнителя комплекса работ по строительству на конкурсной основе.

Развитие конкуренции на общегосударственном рынке электрической энергии (рынке генерации) сдерживается целым рядом факторов, которые служат также основанием для совершения нарушений законодательства о защите экономической конкуренции. В отрасли отсутствует ценовая конкуренция между производителями электрической энергии, имеют место большие объемы государственной поддержки угледобывающих предприятий, не применяется стимулирующее регулирование к субъектам природных монополий. Отсутствие рынка угля и его дефицит приводят к уменьшению коэффициента использования установленных мощностей генерирующих компаний и тепловых электростанций. Отсутствуют равные возможности доступа к сетям поставщиков электрической энергии по регулируемому тарифу и поставщиков электроэнергии по нерегулируемому тарифу.

Нарушению состязательности субъектов хозяйствования способствует то, что в нормативных актах, регулирующих государственную помощь, зачастую не устанавливаются прозрачные критерии отбора субъектов такой помощи. Большая часть государственной помощи предоставляется предприятиям электроэнергетики с государственной формой собственности.

Правила конкуренции в энергетическом пространстве определены нормами, заложенными в законодательстве о защите экономической конкуренции [6]. Прежде всего, это нормы, содержащие общие и частные запреты, требующие от участников рынка воздерживаться от определенных действий, которые приводят или могут привести к отрицательным последствиям для конкуренции. Ими могут быть антиконкурентные действия субъектов хозяйствования, злоупотребления доминирующим положением на рынке, осуществление концентрации без согласия антимонопольных органов в случаях, когда оно требуется.

Законодательство о защите экономической конкуренции содержит целый ряд мер пресекающего, превентивного и восстановительного характера, которые в совокупности позволяют обеспечить нормальное функционирование состязательности на рынке энергетики. Вместе с тем остается не решенной

проблема обеспечения доказательств в конкурентных делах.

В настоящее время при рассмотрении дел о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции антимонопольные органы и суды не принимают во внимание различную силу доказательств. Все доказательства в зависимости от обстоятельств, которые необходимо установить по конкурентному делу, фактически разделены на прямые и косвенные.

Прямые доказательства должны однозначно указывать на наличие или отсутствие определенного обстоятельства. Например, договор между субъектами хозяйствования о разделе рынка по территориальному принципу, ассортименту товаров, объектам их реализации или кругу потребителей прямо свидетельствует о юридическом факте установления антиконкурентных согласованных действий, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции на рынке.

Непрямые доказательства позволяют сделать лишь предположение о наличии или отсутствии тех или иных обстоятельств, которые бы свидетельствовали о нарушении конкурентного законодательства. На практике значение такой классификации доказательств состоит в том, что если обстоятельство доказывается в конкурентном процессе лишь непрямыми доказательствами, то их в совокупности должно быть достаточно для того, чтобы сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии обстоятельств и исключить все другие предположения.

Одновременно наличие прямых доказательств не исключает возможности их опровержения другими доказательствами (как прямыми, так и косвенными). Например, утверждение субъекта хозяйствования о том, что он не связан с другим субъектом хозяйствования и не осуществляет контроль над его деятельностью, поскольку владеет 24,8 % его акций, может быть опровергнуто банковскими документами, подтверждающими перечисление последним безвозмездно части прибыли первому лицу.

Формирование сведений об обстоятельствах в процессе рассмотрения конкурентного дела должно различать первичные и производные доказательства. К первичным может от-

носиться акт проверки субъекта хозяйствования (содержащий копии первичных документов), заявление о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции, показания ответчика и т. д. Производные доказательства восстанавливают содержание другого доказательства. Например, выводы эксперта о неправомерном использовании фирменного наименования, знака для товаров или оформления упаковки.

Очень важно, чтобы при рассмотрении конкурентного дела, особенно о картелях, обстоятельства были рассмотрены на основании первичных доказательств. Одновременно производные доказательства целесообразно использовать при проверке первичных доказательств. Отсутствие последних может привести к выводу специалиста или административной коллегии антимонопольного органа о недоказанности признаков нарушения законодательства о защите экономической конкуренции.

Таким образом, развитие конкуренции на общегосударственном рынке электрической энергии (рынке генерации) сдерживается целым рядом факторов, служащих основанием для совершения нарушений законодательства о защите экономической конкуренции. В отрасли отсутствует ценовая конкуренция между производителями электрической энергии, имеют место большие объемы государственной поддержки угледобывающих предприятий, не применяется стимулирующее регулирование к субъектам природных монополий. Отсутствие рынка угля и его дефицит приводят к уменьшению коэффициента использования установленных мощностей генерирующих компаний и тепловых электростанций. Неравны возможности доступа к сетям поставщиков электрической энергии по регулируемому тарифу и поставщиков электроэнергетики по нерегулируемому тарифу. Нарушению состязательности субъектов хозяйствования способствует то, что в нормативных актах, регулирующих государственную помощь, зачастую не устанавливаются прозрачные критерии отбора субъектов такой помощи, большая часть государственной помощи предоставляется предприятиям электроэнергетики с государственной формой собственности.

Современная модель конкурентного законодательства предполагает совершенствование

процессуальных норм, которые бы регулировали получение прямых доказательств в конкурентных делах.

#### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Віхров О.П. Правові засади реформування ринку електричної енергії. *Економіка та право*. 2016. № 1. С. 11–18.
2. Власюк О.С., Прейгер Д.К. Конкурентоспроможність енергетики: стан, проблеми, перспективи. *Стратегічна панорама*. 2009. № 2. С. 26–35.
3. Білоцький С., Гріненко О. Енергетичне співтовариство, Третій енергетичний пакет ЄС і правове регулювання альтернативної енергетики. *Український часопис міжнародного права*. 2012. № 1. С. 69–76.
4. Джумагельдієва Г.Д. Правовое обеспечение энергообеспечения: монография. Донецк: Юго-Восток, 2011. 376 с.
5. Євдощук М.І., Коржнев М.М., Курило М.М., Яковлев Є.О. Ресурсний фактор енергетичної стратегії України. *Стратегічна панорама*. 2010. № 1. С. 27–35.
6. Про захист економічної конкуренції: Закон України від 11.01.2001 № 2210. *Відомості Верховної Ради України*. 2001. № 12. Ст. 64; 2005. № 26. Ст. 348; 2006. № 31. Ст. 269.
7. Методика визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку. Затверджена розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 № 49-р. *Офіційний вісник України*. 2002. № 14. Ст. 778.
8. Про внесення змін до деяких законів України щодо плати за приєднання до мереж суб'єктів природних монополій: Закон України від 22.06.2012. *Відомості Верховної Ради України*. 2013. № 22. Ст. 214.
9. АМКУ проінформував про результати комплексного дослідження ринків електричної енергії та енергетичного вугілля. URL: <http://www.amcu.gov.ua> (дата звернення 04.05.2017).

#### REFERENCES

1. Vihrov O.P. Pravovi zasady reformuvannya rynku elektrichnoyi energii. *Ekononika ta pravo*. 2016. No. 1: 11–18 [in Ukrainian].
2. Vlasyuk O.S., Prejger D.K. Konkurentospromozhnist' energetyky: stan, problemy, perspektyvy. *Strategichna panorama*. 2009. No. 2: 26–35 [in Ukrainian].
3. Bilocz'kyj S., Grinenko O. Energetychnе spivtovarystvo, Tretij energetychnyj paket ES i pravove regulyvannya al'ternatyvnoyi energetyky. *Ukrayins'kyj chasopys mizhnarodnogo prava*. 2012. No. 1: 69–76 [in Ukrainian].
4. Dzhumagel'dieva G.D. Pravovoe obespechenie jenergosnabzhenija: monografija. Doneck: Jugo-Vostok, 2011 [in Russian].
5. Yevdoshhuk M.I., Korzhnyev M.M., Kurylo M.M., Yakovlev Ye.O. Resursnyj faktor energetychnoy strategiyi Ukrayiny. *Strategichna panorama*. 2010. No. 1: 27–35 [in Ukrainian].
6. Pro zahyst ekonomichnoyi konkurenciyi: Zakon Ukrayiny vid 11.01.2001 No. 2210. *Vidomosti Verhovnoyi Rady Ukrayiny*. 2001. No. 12. St. 64; 2005. No. 26. St. 348; 2006. No. 31. St. 269 [in Ukrainian].

7. Metodyka vyznachennya monopol'nogo (dominuyuchogo) stanovyshha sub'yektiv gospodaryuvannya na rynku. Zatverdzhena rozporядzhenniam Antymonopol'nogo komitetu Ukrainy vid 05.03.2002 No. 49-r. *Oficijnyj visnyk Ukrainy*. 2002. No. 14. St. 778 [in Ukrainian].
8. Pro vnesennya zmin do deyakyh zakoniv Ukrainy shhodo platy za pryednannya do mrezh sub'yektiv pryrodnyh monopolij: Zakon Ukrainy vid 22.06.2012. *Vidomosti Verhovnoyi Rady Ukrainy*. 2013. No. 22. St. 214 [in Ukrainian].
9. АМКУ proinformuvav pro rezul'taty kompleksnogo doslidzhennya ryнкiv elektrychnoyi energii ta energetychno-vugillya. URL: <http://www.amcu.gov.ua> [in Ukrainian].

Поступила 29.05.2017

**С.С. Валітов**

Інститут економіко-правових досліджень  
НАН України, м. Київ

#### КОНКУРЕНТНА МОДЕЛЬ ПРАВОВОГО ЕНЕРГЕТИЧНОГО ПРОСТОРУ

Розглянуто зміст правового регулювання конкурентних відносин у сфері енергетики. Визначено стан відповідного товарного ринку і фактори, які стримують розвиток

конкуренції та є підставою для вчинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Виявлено тенденції трансформації конкурентної моделі правового енергетичного простору.

**Ключові слова:** бар'єри, докази, заборони, конкуренція, заходи захисту, ринок, природна монополія.

**S.S. Valitov**

Institute of Economic and Legal Researches  
of the NAS of Ukraine, Kyiv

#### COMPETITIVE MODEL OF LEGAL ENERGY SPACE

The article deals with the content of the legal regulation of competitive relations in the energy sector. The state of the relevant commodity market is determined and the factors that restrain the development of competition are the basis for committing violations of the legislation on the protection of economic competition. Tendencies of transformation of the competitive model of legal energy space are revealed.

**Keywords:** barriers, evidence, prohibitions, competition, protection measures, market, natural monopoly.