В. Д. Волков*[[1]](#footnote-2)\**

МАНИПУЛИРОВАНИЕ ЦЕНАМИ НА РОЗНИЧНЫХ РЫНКАХ
ЭЛЕКТРИЧЕСКОЙ ЭНЕРГИИ (МОЩНОСТИ)

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»[[2]](#footnote-3)1 манипулированием ценами на розничном рынке электрической энергии (мощности) является совершение экономически или технологически не обоснованных действий хозяйствующим субъектом, **занимающим доминирующее положение на розничном рынке**, которые приводят к существенному изменению нерегулируемых цен (цены) на электрическую энергию и (или) мощность.

При этом порядок определения критериев существенного изменения цен (цены) на электрическую энергию и (или) мощность должен быть установлен Правительством Российской Федерации.

Непосредственно из положений статьи 10 Закона «О защите конкуренции»[[3]](#footnote-4)2 не вытекает необходимость разработки критериев существенного изменения цен (цены) на электрическую энергию и (или) мощность, тем не менее, учитывая само понятие манипулирования ценами на электроэнергию приведенное выше, при квалификации соответствующего нарушения такое изменение, безусловно, необходимо доказывать. Между тем, цены на электрическую энергию в РФ довольно высоки и любое колебание ставки нерегулируемой цены существенно сказывается на конечной цене электроэнергии выставляемой по договору энергоснабжения (купли-продажи электроэнергии).

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» рост цены товара, не связанный с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, является признаком ограничения конкуренции.

На сегодняшний день конкретные критерии существенного изменения цен (цены) на электрическую энергию и (или) мощность не разработаны.

Предлагалось использовать несколько типов критериев — это абсолютные, относительные и стоимостные. На розничном рынке это относительный и стоимостной (более чем на 3% или более чем на 3 коп./кВтч) и абсолютный более чем на 100 тыс. руб. в месяц.

Итоговый вид критериев мы увидим только после принятия соответствующего нормативного правового акта.

На сегодняшний день состоялось несколько решений ФАС России, которыми действия регулируемых организаций были признаны нарушающими пункт 11 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В частности имеется решение по делу № 1 10/19-12, которым действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» были признаны нарушающими часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» путем манипулирования ценами на розничном рынке электрической энергии (мощности) в 2010–2011 годах, а также действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» и РЭК Тверской области были признаны нарушающими положения статьи 16 Закона «О защите конкуренции» в части заключения соглашений, что привело к повышению цен (тарифов) для потребителей ОАО «Тверская энергосбытовая компания» в 2010–2011 годах.

Величина среднего ЧЧИМ, определенная на основании не соответствующей действительности информации, представленной ОАО «Тверская энергосбытовая компания» и направленная РЭК Тверской области в адрес ОАО «АТС» для расчета средневзвешенных нерегулируемых цен по Тверской области в 2011 году, осталась на уровне 2010 года (4500 часов). При этом, РЭК Тверской области имело возможность проверить правильность представленной информации о ЧЧИМ, обратившись к своей переписке с ОАО «Тверская энергосбытовая компания», но не сделало этого, а позднее бездействовало хотя имело возможность скорректировать информацию о ЧЧИМ, представленную в ОАО «АТС».

Также имеется решение ФАС России от 08 декабря 2010 года, по делу № 1 10/123-10 в отношении ОАО «Мариэнергосбыт», которым действия ОАО «Мариэнергосбыт» были признаны нарушающими часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» путем совершения действий, выразившихся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и манипулировании ценами на розничном рынке электрической энергии при расчете предельных уровней свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию (мощность) при расчетах с потребителями в 2010 году.

ОАО «Мариэнергосбыт» для определения предельного уровня свободной (нерегулируемой) цены для прочих потребителей использовало разность одноставочного тарифа на электрическую энергию (мощность), установленного приказом Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 24.12.2009 № 62 (далее — Приказ РСТ № 62) в отношении прочих потребителей, и величины средневзвешенной стоимости приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом и розничном рынках, указанной в информационном сообщении Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл, опубликованном в газете «Марийская правда» от 05.02.2010. Полученную разность ОАО «Мариэнергосбыт» суммировало со средневзвешенной свободной (нерегулируемой) ценой на электрическую энергию (мощность), публикуемой на официальном сайте в сети «Интернет» ОАО «АТС».

Процессуальные моменты рассмотрения жалоб на манипулирование ценами оговорены Приказом ФАС России от 26.06.2012 № 413 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по осуществлению контроля за действиями субъектов оптового и розничных рынков в части установления случаев манипулирования ценами на электрическую энергию на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности)».

Статьей 10 Закона «О защите конкуренции» также закреплен такой отдельный вид злоупотребления доминирующим положением как нарушение установленного порядка ценообразования.

Манипулирование ценами на розничных рынках электрической энергии и нарушение установленного порядка ценообразования необходимо разделять.

Важно помнить, что нарушение установленного порядка ценообразования это действия хозяйствующего субъекта, в отношении которых можно сделать однозначный вывод о нарушении конкретных норм права, устанавливающих какой либо из этапов формирования цены. В то же время, полномочия ФАС России распространяются только на **регулируемые составляющие цены на электроэнергию.**

Такое злоупотребление как манипулирование ценами на розничных рынках электрической энергии учитывает особенности формирования цены в сфере электроэнергетики, вынесение такого злоупотребления в отдельный пункт статьи 10 обусловлено, в том числе тем, что не все действия участников оптового и розничного рынков которые необходимо совершить регламентированы нормами права, пытаться манипулировать ценой можно разнообразными способами, начиная от предоставления недостоверных сведений коммерческому оператору ОАО «АТС», заканчивая «изобретением» своих расчетов ставки нерегулируемой цены.

Как уже говорилось ранее, необходимо помнить, что несмотря на то, что розничная цена на электроэнергию может вырасти и из-за некорректно рассчитанных регулируемых составляющих, в том числе по вине предоставления некорректных данных хозяйствующими субъектами для которых устанавливаются регулируемые ставки (тарифы), а также в результате неправомерного применения тарифных ставок регулируемыми организациями, такие правонарушения находятся в компетенции ФСТ России, в силу подпунктов 5.3.4 и 5.3.10 Положения о ФСТ России[[4]](#footnote-5).

В силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ[[5]](#footnote-6) поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1–14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 12 части 1 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» ФАС России и его территориальные органы осуществляют контроль за деятельностью юридических лиц, обеспечивающих организацию торговли на рынках определенных товаров, например на рынке электрической энергии (мощности), в условиях прекращения государственного регулирования цен (тарифов) на такие товары, а также осуществляет контроль за манипулированием ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности).

Таким образом, манипулирование ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности), является нарушением антимонопольного законодательства.

Статьей 14.31.2 КоАП РФ установлено, что манипулирование ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности) участниками оптового и (или) розничного рынков электрической энергии (мощности), **не занимающими доминирующего положения на соответствующих рынках электрической энергии (мощности)**, — влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц — от пятисот тысяч до одного миллиона рублей.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 настоящей статьи, должностным лицом, ранее подвергнутым административному наказанию за аналогичное административное правонарушение, — влечет дисквалификацию на срок от одного года до трех лет.

Манипулирование ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности) участниками оптового и (или) розничного рынков электрической энергии (мощности), занимающими доминирующее положение на соответствующих рынках электрической энергии (мощности) влечет наложение административного штрафа, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, одной из приоритетных задач ФАС России и ее территориальных органов в рамках достижения снижения цены для конечных потребителей является установление порядка корректной трансляции цены оптового рынка в розничный и обеспечение надлежащего контроля за соблюдением данного порядка со стороны гарантирующего поставщика, а также недопущение и пресечение согласованных действий гарантирующих поставщиков с региональными тарифными органами.

Как указывалось выше, определение манипулирования подразумевает, что манипулировать может только субъект, занимающий доминирующее положение, в то же время, статьей 14.31.2 КоАП РФ установлено, что санкция указанной статьи применяется в отношении субъектов не занимающих доминирующее положение на соответствующих рынках, в результате чего возникает некая коллизия, которая либо будет решаться дополнительными правовыми актами, либо применением аналогий непосредственно на практике.

1. Волков Василий Дмитриевич, ведущий специалист — эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС
России. [↑](#footnote-ref-2)
2. Федеральный закон «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ // СЗ РФ. — 2003. — Ст. 1177. [↑](#footnote-ref-3)
3. Федеральный закон «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ // СЗ РФ. — 2006. — № 31 (часть 1). — Ст. 3434. [↑](#footnote-ref-4)
4. Постановление Правительства РФ «Об утверждении Положения о Федеральной службе по тарифам» от 30.06.2004 г. № 332 // СЗ РФ. — 2004. — Ст. 3042. [↑](#footnote-ref-5)
5. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. — 2001. — Ст. 1. [↑](#footnote-ref-6)