*На правах рукописи*

**Ксиропулос Сергей Георгиевич**

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ВОЗОБНОВЛЯЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ ЭНЕРГИИ**

**(гражданско-правовой аспект)**

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Краснодар – 2013

Диссертация выполнена на кафедре гражданского права
ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет»

|  |  |
| --- | --- |
| Научный руководитель: | доктор юридических наук, профессор**Камышанский Владимир Павлович** |
| Официальные оппоненты: | доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского права ФГБАУ ВПО «Южный федеральный университет»**Лукьянцев Александр Анатольевич** кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры гражданского права Северо-Кавказского филиала ФГБОУ ВПО «Российская академия правосудия»**Крыцула Алексей Алексеевич**  |
| Ведущая организация: | **ФГКОУ ВПО «Краснодарский университет МВД РФ»** |

Защита состоится 1 ноября 2013 г. в 14-00 час. на заседании диссертационного совета Д-220.038.10 при ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу: 350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13, главный учебный корпус, зал заседания ректората.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кубанского государственного аграрного университета по адресу: г. Краснодар, ул. Калинина, 13.

Автореферат разослан «\_\_\_» сентября 2013 г.

Ученый секретарь

диссертационного совета

кандидат юридических наук А.Г. Галкин

**ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ**

**Актуальность темы диссертационного исследования** заключается в том, что действующее законодательство не обладает целостным правовым механизмом регулирования отношений, связанных с производством, реализацией и потреблением тепловой и электрической энергии, выработанной за счет использования возобновляемых источников энергии (далее – ВИЭ). В настоящее время нормы гражданского законодательства в основном нацелены на обеспечение правового регулирования отношений энергоснабжения потребителей электрической и тепловой энергией, выработанной генерирующими установками от использования невозобновляемых источников энергии (газа, нефти, угля).

Вместе с тем потребности обеспечения экологической и экономической безопасности, энергетическая политика стран ЕС требуют более активного наращивания доли производимой энергии в структуре энергетического баланса за счет энергии, получаемой от использования ВИЭ. Это обстоятельство требует решения целого ряда вопросов, связанных с правовым регулированием отношений, возникающих между производителем энергии с помощью ВИЭ, поставщиками и потребителями. Обеспечение рентабельности процесса энергоснабжения энергией, выработанной с помощью ВИЭ, требует выработки эффективного правового механизма целостной системы правовых стимулов и ограничений, развития государственно-частного партнерства, новых гражданско-правовых договорных конструкций в исследуемой сфере.

Расширение использования ВИЭ в сфере энергоснабжения позволит сохранить для будущих поколений стремительно уменьшающиеся запасы традиционных источников энергии, улучшить состояние окружающей природной среды, создать десятки тысяч новых рабочих мест в сфере малого и среднего бизнеса.

**Степень разработанности.** Вопросы правового регулирования отношений, возникающих в сфере снабжения электрической энергией, получаемой от традиционных источников энергии, являлись предметом исследования целого ряда диссертационных исследований в сфере права.

Советский период представлен научными трудами С.М. Корнеева, О.Н. Садикова, Б.Н. Сейнароева.

В современный период развития цивилистической науки вопросам теории и практики договорного регулирования энергоснабжения посвящены диссертационные исследования Е.И. Верзакова, О.А. Двинина, Е.О. Крассова, Т.В. Лариной, И.А. Лукьянцевой, Е.Л. Осипчук, С.А. Свиркова, П.В. Тришина, С.А. Фаустова, И.Г. Цибировой,, А.В. Чибиса и др. Отдельные вопросы гражданско-правового регулирования энергоснабжения затронуты в диссертации Е.В. Блинковой.

Вместе с тем проблемы правового регулирования общественных отношений, возникающих при производстве, передаче и потреблении энергии, получаемой с помощью ВИЭ, до настоящего времени не были предметом самостоятельных монографических исследований в сфере науки гражданского права.

**Цель исследования** заключается в том, чтобы на основе глубокого анализа российского законодательства и зарубежного опыта выработать предложения доктринального характера, направленные на формирование системного подхода к содержанию правового института, регулирующего отношения в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ.

Для достижения поставленной цели предполагается решение следующих **основных задач**:

– исследовать источники правового регулирования энергоснабжения с использованием ВИЭ в зарубежных странах с целью выработки предложений по конвергенции норм в российское законодательство;

– на основе анализа источников правового регулирования отношений энергоснабжения и энергосбережения с использованием ВИЭ в РФ выработать системный подход к доктринальному формированию института гражданского права, регулирующего отношения в исследуемой сфере;

– выявить особенности правового регулирования деятельности владельцев генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ;

– исследовать гражданско-правовые формы, стимулирующие энергоснабжение на основе генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ на оптовом рынке электрической энергии и мощности (ОРЭМ) и на розничном рынке электроэнергии;

– провести анализ гражданско-правовых форм, опосредующих отношения снабжения тепловой энергией, генерированной за счет использования ВИЭ, в том числе договора энергоснабжения;

– рассмотреть особенности заключения, изменения и прекращения договора энергоснабжения с использованием ВИЭ;

– разработать доктринальные положения по совершенствованию гражданско-правовых форм государственно-частного партнерства в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ и на их основе внести предложения по совершенствованию правового регулирования отношений в исследуемой сфере.

**Объектом исследования** являются общественные отношения, складывающиеся в процессе производства и потребления энергии, произведенной с использованием ВИЭ.

**Предметом исследования** выступают правовые нормы российского и зарубежного законодательства, регулирующие отношения, возникающие в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ, практика применения этих норм, а также существующие в науке гражданского права доктринальные подходы к исследуемой проблеме.

**Методологическая основа диссертационного исследования** опирается на общенаучные методы познания правовых явлений, в том числе диалектический, логический, системный, комплексный. В процессе научного исследования применялись следующие частнонаучные методы познания: компаративный, структурно-формальный, институциональный, системный, формально-логический, эмпирический, статистический, метод вторичного анализа, историко-правовой, межотраслевой метод юридических исследований и др.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составили научные труды ученых в области теории права и гражданского права: А.А. Алексева, В.С. Анохина, Е.В. Блинковой, Е.В. Богдановой, В.А. Бублик, Е.В. Вавилина, В.В. Витрянского, И.В. Елисеева, Т.И. Илларионовой, О.С. Иоффе, В.П. Камышанского, А.С. Комарова, С.М. Корнеева, А.Д. Корецкого, П.Г. Лахно, И.А. Лукьянцевой, А.В. Малько, Д.В. Мурзина, Б.М. Сейнароева, В.Л. Слесарева, Е.А. Суханова, В.С. Толстого, Ю.А. Тихомирова, О.А. Чаусской, В.Ф. Яковлева.

**Нормативную основу исследования** составили Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской федерации – (далее – ГК РФ), иные федеральные законы и подзаконные нормативные акты, законы субъектов РФ, специальные международные акты, нормативно-правовые акты некоторых стран СНГ, Европы и США.

**Эмпирическую основу исследования** составили материалы правотворческой, интерпретационной и правоприменительной практики, периодической печати и других средств массовой информации. Были изучены акты официального юридического толкования Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ, Федеральных арбитражных судов округов, судов общей юрисдикции и арбитражных судов, иных компетентных отечественных органов и международных организаций.

**Научная новизна работы** заключается в том, что в диссертации системно изложен зарубежный опыт правового регулирования отношений, возникающих в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ, послуживший основой для разработки конкретных предложений по конвергенции российского и зарубежного законодательства в исследуемой сфере. В работе последовательно изложен комплексный подход по совершенствованию механизма соотношения частных и публичных интересов в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ.

Предложены новые гражданско-правовые формы, стимулирующие энергоснабжение на основе генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ на оптовом рынке электрической энергии и мощности (далее – ОРЭМ), а также на розничном рынке электроэнергии.

Выработаны предложения по совершенствованию гражданско-правового регулирования отношений при производстве и потреблении энергии, генерированной за счет использования ВИЭ, для целей самообеспечения (внутрихозяйственных нужд). Проанализированы некоторые особенности правового режима генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ, и выработаны предложения по более активному их вовлечению в гражданский оборот в сфере энергоснабжения.

Исследованы основные модели государственно-частного партнерства (далее – ГЧП) в сфере использования ВИЭ, конкретизированы их гражданско-правовые формы и содержание; сформулированы принципы осуществления механизма ГЧП в области альтернативной энергетики и авторское определение ГЧП; выявлены особенности договора как частноправового средства регулирования партнерских отношений в исследуемой области.

Научная новизна выражается и конкретизируется в следующих **основных положениях, выносимых на защиту**.

1. Источники правового регулирования энергоснабжения с использованием ВИЭ составляют самостоятельный институт гражданского права, особенность которого заключается в системном подходе к закреплению правовых форм государственно-частного партнерства в сфере производства, передачи и потребления энергии. Его эффективность в значительной мере определяется наличием определенной совокупности взаимосвязанных правовых стимулов и ограничений, а также прочностью межотраслевых связей в механизме правового регулирования имущественных отношений в исследуемой сфере. Совершенствование источников правового регулирования энергоснабжения с использованием ВИЭ должно базироваться на развитии правовых стимулов производства и потребления энергии, полученной из ВИЭ.

2. Правовое регулирование отношений в сфере энергоснабжения с использования ВИЭ в Российской Федерации должно развиваться путем конвергенции норм стран Западной Европы с развитым правопорядком и США с учетом уже накопленного опыта их правоприменения. Ввиду убыточности энергоснабжения с использованием ВИЭ его успешное развитие и рентабельность немыслимы без государственной поддержки, предполагающей создание правовых и экономических предпосылок обеспечения компенсационной функции в отношении правообладателей генерирующих установок на основе ВИЭ.

3. Особенностью договоров в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ является двойственность правового статуса законного владельца квалифицированных генерирующих объектов или оборудования, функционирующих на основе использования ВИЭ, которая проявляется в том, что законный владелец выступает потребителем при получении из присоединенной сети недостающей энергии для обеспечения собственных нужд электрической энергии и поставщиком при передаче в сеть избыточной электрической энергии, выработанной с использованием ВИЭ. При этом императивно установленная цена за единицу реализуемой электрической энергии, полученной с использованием ВИЭ, обеспечивает компенсационную и стимулирующую функцию.

4. Особенность содержания договора энергоснабжения с использованием ВИЭ заключается в двойственном характере правового статуса титульного владельца генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ, выступающего стороной договора. Он выступает потребителем при получении из присоединенной сети недостающей энергии для обеспечения собственных нужд электрической энергии и поставщиком при передаче в сеть избыточной электрической энергии, выработанной с использованием ВИЭ.

5. В силу специфики содержания регулируемых отношений и публично-правового характера отдельных норм института энергоснабжения с использованием для генерации энергии ВИЭ обосновывается вывод о необходимости учета особенностей правового регулирования отношений в сфере использования ВИЭ в силу их принадлежности к предмету совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ.

6. Совершенствование механизма соотношения частных и публичных интересов при осуществлении государственно-частного партнерства в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ возможно по пути формирования специальных юридических пределов как нормативно устанавливаемых и обеспечиваемых гражданским правом границ, определяющих меру публичного или частноправового интереса субъектов правового отношения, путем закрепления диспозитивных правил поведения стимулирующего характера для титульного владельца генерирующих объектов, функционирующих в режиме использования ВИЭ, и формулирования императивных правовых норм и правовых ограничений для публичных образований и энергоснабжающих организаций.

7. Предлагается внести изменения в действующее законодательство, регулирующее отношения в сфере применения ВИЭ. Обосновывается необходимость разработать и принять Федеральный Закон «О возобновляемых источниках энергии», а также привести в соответствии с ним иные федеральные законы в сфере энергоснабжения и энергосбережения.

8. Система договоров, регулирующих куплю-продажу энергии, вырабатываемой генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ, должна быть разделена на два вида в зависимости от рынка, на котором они заключаются:

– договоры, заключаемые на оптовом рынке: а) договор купли-продажи электрической энергии и (или) мощности (свободный договор); б) договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ;

– договоры, заключаемые на розничном рынке: а) договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности); б) договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации.

Основная задача этих договоров состоит в обеспечении правового регулирования гарантированной реализации производителем энергии, полученной из ВИЭ, и обеспечение рентабельности ее производства.

9. Договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, и договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации носят квалифицированный характер из-за специального субъекта продавца. В первом случае им выступает производителем энергии, прошедший конкурсный отбор инвестиционных проектов на строительство объектов, генерирующих энергию из ВИЭ, во втором – потребитель (абонент).

Договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, обеспечивает продажу энергии генерирующих объектов, прошедших конкурсный отбор инвестиционных проектов строительства объектов, генерирующих энергию из ВИЭ.

Договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) служит задаче обеспечения купли-продажи энергии от производителя энергии, полученной из ВИЭ, напрямую потребителю, а также продаже энергии, полученной из ВИЭ, гарантирующему поставщику.

Договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации обеспечивает продажу электроэнергии от абонента к энергоснабжающей организации и строится на основе договора энергоснабжения.

10. В целях обеспечения надежных гарантий продажи энергии, полученной из ВИЭ, необходимо в ст. 32 «Об электроэнергетике» закрепить, что в первую очередь на оптовом рынке принимается объем электрической энергии, вырабатываемый генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ.

11. Предлагается исключить применение мер гражданско-правовой ответственности в случае нарушения условий договора энергоснабжения о минимальном лимите потребления энергии, если это нарушение вызвано внедрением в производственный процесс технологий энергосбережения и/или внедрения объектов и/или оборудования, вырабатывающего энергию из ВИЭ.

**Теоретическая и практическая значимость работы** заключается в том, что ее положения могут быть использованы для выработки предложений по совершенствованию действующего законодательства, регулирующего отношения в сфере производства и потребления энергии, выработанной с использованием ВИЭ, а также служить основой для дальнейшего развития научной доктрины в исследуемой сфере. Отдельные научные результаты могут быть использованы при изучении договора энергоснабжения по курсу «Гражданское право».

**Апробация результатов исследования**. Работа выполнена, обсуждена и рекомендована к защите кафедрой гражданского права ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет». Основные положения диссертационного исследования отражены в опубликованных статьях, а также в материалах Международной научно-практической конференции «Институты и механизмы инновационного развития мировой опыт и российская практика» (Курск, 2012 г.) и круглого стола, посвященных обсуждению актуальных проблем модернизации гражданского законодательства (Уфа, 2013 г.).

**Структура работы**. Структура диссертации построена с учетом цели и задач исследования, представляющих собой логически завершенную, целостную систему идей и предложений по дальнейшему развитию научной доктрины и совершенствованию законодательства в сфере регулирования отношений энергоснабжения с использованием ВИЭ. Она состоит из введения, трех глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованной литературы.

**ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **введении** обосновываются актуальность и новизна темы диссертационного исследования, определены цели, задачи, объект и предмет исследования, его теоретическая и методологическая основы. Раскрывается научная и практическая значимость работы, анализируется степень научной разработанности исследуемой проблемы. Сформулированы основные положения, выносимые на защиту, описана структура работы, излагается информация об апробации результатов исследования.

**Первая глава «Понятие, источники правового регулирования и гражданско-правовые формы использования возобновляемых источников энергии в сфере энергоснабжения»** рассматривает основы нормативно-правового регулирования отношений в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ, а также гражданско-правовые формы использования ВИЭ в сфере энергоснабжения.

В *первом параграфе «Понятие и источники правового регулирования отношений в сфере энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»* проведен анализ общественных отношений в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ как объектов правоотношения, а также основных источников правового регулирования этих отношений.

Общественные отношения в сфере производства, передачи и потребления энергии, выработанной генерирующими устройствами с использованием ВИЭ, как объект гражданско-правового регулирования имеет свои особенности, которые и обусловливают специфику их правового регулирования.

В современных условиях развития рыночных отношений в стране, росте стоимости невозобновляемого ископаемого топлива и повышения значимости социально-экологических факторов потребность в развитии энергетики с использованием ВИЭ существенно возрастает. Вступление России в ВТО обусловит повышение рыночной стоимости электрической энергии, получаемой на традиционных видах электростанций и, как следствие, рост доли экономического потенциала «зеленой» энергетики в стране. В настоящее время стоимость энергии, полученной за счет альтернативных энергоносителей, значительно выше, чем традиционного углеводородного сырья. Однако по мере истощения запасов и осложнения доступности добычи традиционных источников энергии разница между ними будет постепенно сокращаться. В некоторых странах, включая Россию, в труднодоступных, малообжитых и удаленных от баз основных энергоносителей районах использование альтернативных энергоносителей оправдано уже сегодня. Активному использованию ВИЭ в российской энергетике будут предшествовать режимы экономии потребления энергии, повышения энергоэффективности, переход на собственную генерацию на традиционном топливе и использование ВИЭ для собственных нужд.

В основе механизма стимулирования развития возобновляемой энергетики c помощью «зеленых» тарифов лежат следующие факторы:

– гарантия подключения к электросети;

– долгосрочный контракт на покупку всей произведенной возобновляемой электроэнергии;

– надбавка к стоимости выработанной электроэнергии, которая, как правило, выплачивается в течение 10–25 лет, тем самым гарантируя возврат вложенных в проект инвестиций и получение некоторой прибыли.

Снижению уровня затрат на вовлечение ВИЭ в энергетику будут способствовать применение гибридных систем энергоснабжения (включающих солнечные батареи, дизель- и ветрогенераторы) и сеть общего пользования. И тогда потребитель, получая всю необходимую энергию (генерируемую альтернативой и недостающую, добираемую из сети, если в этом есть необходимость), излишнюю будет отправлять в сеть.

Нуждается в комплексном решении проблема повышения эффективности нормативного обеспечения развития энергетики с использованием ВИЭ. Ее сущность заключается в том, что значительная часть действующих в настоящее время федеральных и региональных нормативных актов в сфере использования ВИЭ носят декларативный характер и не содержат целостной системы организационно-правовых мер, стимулирующих развитие альтернативной энергетики. Вместо принятия эффективного законодательства в сфере ВИЭ с учетом накопленного мирового опыта до сих пор продолжается разработка различного рода ничем не обеспеченных малоэффективных концепций, создавая видимость прогресса в сфере ВИЭ.

Получение энергии из возобновляемых источников способствует снижению антропогенной нагрузки на окружающую среду и негативного влияния на климат, а также сокращает зависимость государства от ископаемых видов топлива. Этим обстоятельством обусловлены некоторые меры по совершенствованию нормативно-правового регулирования в области поддержки использования ВИЭ. Однако в связи с избытком углеводородных ресурсов и значительными поступлениями в бюджет от продажи невозобновляемого топлива по сравнению с энергией, полученной из возобновляемых источников, степень нормативно-правового регулирования в области поддержки использования ВИЭ остается невысокой.

Повышение эффективности правового регулирования отношений в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ должно идти по пути его конкретизации. В настоящее время значительная часть действующих федеральных и региональных нормативных актов в сфере использования ВИЭ носят декларативный характер и не содержат целостной системы организационно-правовых мер, стимулирующих развитие альтернативной энергетики. На смену различного рода концепций и программ, создающих видимость прогресса в сфере ВИЭ следует принимать эффективные законодательные акты в сфере ВИЭ с учетом накопленного мирового опыта.

Основная проблема успешного развития энергетики в России заключается в том, что до сих пор не принят федеральный закон об использовании ВИЭ. Актуальность его принятия заключается в том, что в ближайшее время это новое технологическое направление развития энергетики нуждается в эффективных механизмах государственной поддержки. Наличие четкой законодательной основы альтернативной энергетики и экономически обоснованные государственные дотации производителям «зеленой» энергии позволят привлечь средства частных инвесторов.

Во *втором параграфе «Гражданско-правовые формы использования возобновляемых источников энергии в сфере энергоснабжения»* исследуются основы построения договорно-правового регулирования использования ВИЭ в сфере энергоснабжения на оптовом и розничном рынках электроэнергии.

Купля-продажа ВИЭ регулируются только в области торговли мощностью, производимой квалифицированными генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ, на основании договоров купли-продажи (поставки) мощности, заключенных в соответствии с договором о присоединении к торговой системе оптового рынка по результатам конкурсных отборов инвестиционных проектов по строительству генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ. На розничном рынке регулирование купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ, отсутствует.

С учетом мирового опыта российская политика субсидирования затрат на производство энергии, полученной из ВИЭ, на оптовом рынке может осуществляться в трех формах: 1) предоставление из федерального бюджета субсидий в порядке компенсации стоимости технологического присоединения генерирующих объектов, функционирующими на основе использования ВИЭ; 2) оплата мощности квалифицированных генерирующих объектов в объеме производства электрической энергии; 3) надбавка к равновесным ценам оптового рынка. Однако ни одна из форм субсидирования не получила эффективно работающего правового механизма её реализации. На розничном рынке использование энергии, полученной из ВИЭ, не субсидируется.

В России по мере развития доли энергии, вырабатываемой на основе использования ВИЭ, поставляемой на оптовый рынок электроэнергии, на субъектов оптового рынка должна быть возложена обязанность приобретать определенную часть такой энергии в рамках общегодовых закупок. Это позволит производителю энергии гарантировать рынок сбыта и стимулировать привлечение инвестиций в эту сферу.

В качестве существенных условий договора купли-продажи электроэнергии следует определить: условия, определяющие объем приобретаемой энергии, вырабатываемой генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ; номер и дату выдачи сертификата, подтверждающего объем производства электрической энергии на генерирующих объектах, функционирующих на основе использования ВИЭ; объект или группу объектов, вырабатывающих объем энергии, определенный в сертификате; владельца сертификата; порядок передачи покупателю энергии копии сертификата.

 Копия сертификата, во-первых, потребуется покупателю для подтверждения приобретения энергии, вырабатываемой генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ, во-вторых, копия сертификата вместе с договором купли-продажи необходима для представления контролирующим органам для проверки законности приобретения энергии и отсутствия факта двойной продажи одной и той же энергии продавцом.

Учитывая отсутствие эффективного механизма стимулирования использования энергии, полученной из ВИЭ, необходимо сформировать систему договоров, направленных на привлечение частных инвесторов (на оптовый рынок), а также граждан и организаций (на розничный рынок электроэнергии) для поставки/продажи энергии, полученной из ВИЭ.

Система договоров, регулирующих куплю-продажу энергии, вырабатываемой генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ, в зависимости от рынка, на котором они заключаются, должна быть разделена на два вида:

1) договоры, заключаемые на оптовом рынке: договор купли-продажи электрической энергии и/или мощности (свободный договор), и договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ; 2) договоры, заключаемые на розничном рынке: договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) и договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации.

Договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, и договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации носят специальный характер в силу особого субъектного состава продавца. В первом случае им выступает производитель энергии, прошедший конкурсный отбор инвестиционных проектов на строительство объектов, генерирующих энергию из ВИЭ, во втором – потребитель (абонент). Другие два договора носят универсальный характер для оптового и розничного рынков соответственно.

Договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, обеспечивает продажу энергии генерирующих объектов, прошедших конкурсный отбор инвестиционных проектов строительства объектов, генерирующих энергию из ВИЭ.

Договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) служит задаче обеспечения купли-продажи энергии от производителя энергии, полученной из ВИЭ, напрямую потребителю, а также продаже энергии, полученной из ВИЭ, гарантирующему поставщику.

Договор энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации обеспечивает продажу электроэнергии от абонента к энергоснабжающей организации и строится на основе договора энергоснабжения.

Основная задача этих договоров состоит в обеспечении правового регулирования реализации производителем энергии, полученной из ВИЭ. Попав в централизованные сети энергоснабжения, эта энергия смешивается с традиционными видами энергии и уже не имеет специального правового регулирования.

Все перечисленные договоры закреплены в действующем нормативно-правовом регулировании и (кроме одного – договора купли-продажи (поставки) мощности, заключаемом на основании договора о присоединении к торговой системе оптового рынка) распространяют свое регулирование на все виды электроэнергии. Поэтому их необходимо адаптировать для нужд купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ.

**Вторая глава «Государственно-частное партнерство в сфере энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»** рассматривает проблемы соотношения публичных и частных интересов в энергоснабжении с использованием ВИЭ, а также формы государственно-частного партнерства в исследуемой сфере.

В *первом параграфе «Соотношение публичных и частных интересов в энергоснабжении с использованием возобновляемых источников энергии»* анализируются вопросы соотношения публичных и частных интересов в энергоснабжении с использованием ВИЭ.

Охраняемые государством публичные интересы выступают фундаментом для эффективного функционирования и укрепления энергетической безопасности государства, а также устойчивого развития рынка ВИЭ. Формирование взаимовыгодных взаимоотношений субъектов частного права и государства в сфере использования ВИЭ позволит снизить уровень зависимости общества от углеводородов, диверсифицировать источники получения энергии и ослабить негативное воздействие энергетического сектора на окружающую среду.

Категориальный анализ общенаучного феномена «интерес» позволяет сделать вывод, что публичный интерес в области ВИЭ – это признаваемый государством и обеспеченный правом интерес общества в эффективном использовании природных возобновляемых энергетических ресурсов, удовлетворение которого является условием и гарантией энергетической безопасности государства. Под частными интересами в сфере использования ВИЭ понимают имущественный интерес субъектов гражданского права, основанный на свободной автономии личности, связанный осуществлением права частной собственности и частного предпринимательства.

Совершенствование механизма соотношения частных и публичных интересов в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ возможно только при формировании специальных юридических пределов как нормативно устанавливаемых и обеспечиваемых гражданским правом границ, определяющих меру публичного или частноправового интереса субъекта правового отношения, путем закрепления диспозитивных правил поведения либо формулирования императивных правовых норм и правовых ограничений. Их важнейшая характеристика заключается в том, что они обладают практической ценностью, поскольку их реализация происходит с помощью системы правовых средств, задающих общую направленность механизма правового регулирования отношений энергоснабжения с использованием ВИЭ.

Эффективность использования частноправовых и публично-правовых начал в гражданско-правовом регулировании отношений энергоснабжения с использованием ВИЭ определяется оптимальным сочетанием дозволительно-диспозитивных и императивных юридических средств.

Специальные цели публично-правового регулирования энергетических отношений, связанных с использованием ВИЭ, обусловливают соответствующий набор правовых средств такого регулирования. Так, главная цель государственного регулирования энергоснабжения с использованием ВИЭ – создание благоприятных условий для развития альтернативной энергетики, энергетическая и экологическая безопасность государства. Названные цели предопределяют приоритетные правовые формы такого регулирования.

Предлагается следующая классификация правовых средств регулирования общественных отношений в сфере использования ВИЭ, отличающихся в силу своей императивности по характеру воздействия и степени самостоятельности, предоставляемой субъектам частного интереса:

– введение общих правил-запретов (злоупотребление правом, запрет на монополистическую деятельность и пр.);

– установление ограничений вещных прав на объекты электроэнергетики, использующие ВИЭ;

– ограничение свободы договора посредством императивных норм, регулирующих имущественные отношения, связанные с содержанием и заключением договора (публичный договор оказания услуг по передаче электрической энергии; договор энергоснабжения, заключаемый гарантирующим поставщиком);

– ограничения предпринимательской деятельности, не связанной с генерированием энергии от использования ВИЭ;

– меры, направленные на содействие обеспечению публичного порядка на товарном рынке ВИЭ (защита производителей энергии из ВИЭ от недобросовестной конкуренции со стороны организаций, занимающих доминирующее положение в сфере производства и использования энергии).

Во *втором параграфе главы «Гражданско-правовые формы государственно-частного партнерства в сфере энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»* раскрываются гражданско-правовые формы государственно-частного партнерства энергоснабжения с использованием ВИЭ.

Предложено авторское определение ГЧП в сфере энергетики: долгосрочное взаимовыгодное сотрудничество публичного и частного партнеров, основанное на перераспределении рисков, выраженное в различных правовых формах и направленное на достижение задач полноценной реализации программы развития альтернативной энергетики на основе ВИЭ в целях обеспечения энергетической безопасности государства, повышения уровня экономической стабильности и рентабельности для субъектов предпринимательских отношений, генерирующих электроэнергию из альтернативных источников.

Государственно-частное партнерство в области выработки, передачи и потребления электрической и иной энергии с использованием для генерации электрической и тепловой энергии возобновляемые источники энергии следует рассматривать как комплекс правовых средств публичного и частного характера, направленных на стимулирование деятельности обладателей генерирующих устройств и ограничение прав энергоснабжающих организаций в интересах обладателей генерирующих устройств, работающих на ВИЭ.

Правовая форма осуществления ГЧП в сфере энергетики с использованием ВИЭ в идеале должна отвечать двум основным требованиям: обеспечить для инвестора привлекательность и безопасность вложения средств в строительство и эксплуатацию генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ; реализовать основную цель проекта – развитие альтернативной энергетики.

В самом общем виде под правовой формой ГЧП необходимо понимать урегулированные нормами права модели долгосрочного взаимовыгодного сотрудничества публичного и частного партнеров. Открытый (неисчерпывающий) перечень правовых форм ГЧП должен быть предусмотрен в специальном федеральном законе о ГЧП. Правовые формы ГЧП в сфере энергетики с использованием ВИЭ могут быть классифицированы на публично- и частноправовые (гражданско-правовые – договорные, корпоративные и иные); при этом выбор правовой формы и правовых средств ГЧП определяется, исходя из особенностей правового регулирования альтернативной энергетики.

Договор как гражданско-правовая форма ГЧП в исследуемой области общественных отношений имеет следующие характерные черты: особый субъектный состав; предмет соглашения (который, как правило, находится в сфере непосредственного публичного интереса) должен быть отражен в договоре как одно из его существенных условий; особая направленность договора на строго целевое назначение; возмездный характер; преимущественное право собственности на объект соглашения публичного партнера; долгосрочный срок действия договора.

Договорная правовая форма осуществления ГЧП может быть представлена различными соглашениями, которые выступают одним из способов объективации сотрудничества между партнерами. К договорам, опосредующим ГЧП, могут относиться договорные конструкции, предусмотренные ГК РФ (например, договор аренды земельного участка с условиями о строительстве и обеспечении определенного объема инвестиций в развитие объекта, генерирующего ВИЭ; строительный подряд генерирующего объекта ВИЭ для государственных нужд, поставка для государственных нужд, доверительное управление государственным имуществом, ряд иных договорных правовых форм).

Сформулированы следующие принципы повышения эффективности механизма ГЧП в области альтернативной энергетики: координация и гармонизация частных и публичных интересов, информационная открытость, конкуренция и недискриминационный доступ потенциальных партнеров к инвестиционным проектам в области ВИЭ, юридическое равенство публичного и частного партнеров, пропорциональное распределение правовых и экономических рисков, связанных с созданием и эксплуатацией генерирующих объектов, стабильность правовых форм ГЧП, использование ВИЭ и генерирующих их объектов по целевому назначению, обеспечение безопасности при эксплуатации генерирующих объектов.

**Третья глава «Договор энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»** рассматривает вопросы, связанные с порядком заключения, осуществлением, изменением и прекращением договора в сфере энергоснабжения с использованием ВИЭ, а также юридической ответственности по договору.

В *первом параграфе «Заключение договора в сфере энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»* рассмотрены особенности заключения договоров купли-продажи электрической энергии, выработанной с использованием ВИЭ на оптовом и розничном рынках.

На оптовом рынке при заключении договоров купли-продажи электрической энергии и/или мощности, полученной из генерирующего объекта, функционирующего на основе использования ВИЭ (свободных договоров), и договоров о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, необходимо согласовать существенные условия о наименовании предмета (энергия, полученная из ВИЭ), количестве (объеме) и цене поставляемой энергии.

На оптовом рынке электроэнергии энергия, полученная из ВИЭ, (за исключением энергии гидроэлектростанций, реализуемой во вторую очередь) реализуется в последнюю очередь. Необходимо коренным образом поменять политику в области поддержки энергии, полученной из ВИЭ, изменив положения ст. 32 «Об электроэнергетике», закрепив, что в первую очередь на оптовом рынке принимается объем электрической энергии, вырабатываемый генерирующими объектами, функционирующими на основе использования ВИЭ. Данное нововведение должно просуществовать как минимум до тех пор, пока потребление энергии, полученной из ВИЭ, не составит 10 % в общем объеме потребляемой энергии. Затем данное правило может быть заменено на требование о реализации энергии, полученной из ВИЭ, во вторую очередь.

Договор о предоставлении мощности квалифицированных генерирующих объектов, функционирующих на основе использования ВИЭ, заключается с законными владельцами объектов, генерирующих энергию из ВИЭ, по результатам ежегодного конкурсного отбора коммерческим оператором инвестиционных проектов строительства объектов, генерирующих энергию из ВИЭ. У данного договора есть свои особенности: цена продаваемой энергии является регулируемой; объем продаваемой энергии определяется в результате конкурса и фиксируется в договоре.

Правоотношения по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на розничном рынке могут строиться на основе двустороннего (напрямую заключенного между производителем и потребителем) или трехстороннего договора, или системой договоров с посредничеством субъектов розничных рынков, обеспечивающих передачу энергии через принадлежащие им сети.

Предпосылкой заключения договора с гарантирующим поставщиком является наличие точек поставки в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика. Необходимо установить, что в случае, если к гарантирующему поставщику за заключением договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) или договоров энергоснабжения обращается законный владелец объекта, генерирующего энергию из ВИЭ, то гарантирующий поставщик не вправе отказать в заключении договора по причине отсутствия технологического присоединения энергоподающих устройств, а обязан в письменной форме определить срок, в течение которого гарантирующий поставщик обязуется обеспечить возможность технологического присоединения энергоподающих устройств. Данное положение необходимо закрепить в целях развития системы объектов, генерирующих ВИЭ и применять на территории деятельности гарантирующего поставщика.

Договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на розничном рынке между производителем и потребителем энергии, полученной из ВИЭ, может быть заключен только в случае если между гарантирующим поставщиком и потребителем заключен договор энергоснабжения.

Для заключения договора энергоснабжения абонентом энергоснабжающей организации необходимо: 1) чтобы между энергоснабжающей организацией и абонентом уже был заключен договор энергоснабжения, который служит основой обратной продажи абонентом энергии, полученной из ВИЭ; 2) договор энергоснабжения энергоснабжающей организации энергией, полученной из ВИЭ, должен заключатся исключительно в письменной форме, даже если абонент заключал договор энергоснабжения конклюдентными действиями путем подключения к сети энергоснабжающей организации; 3) для заключения договора необходимо, чтобы у абонента было установлено оборудование, генерирующее энергию из ВИЭ, а также приборы, обеспечивающие двусторонний учет полученной (купленной) и отпущенной (проданной) абонентом энергии; 4) в качестве существенных условий установить только предмет договора – энергия, полученная из ВИЭ, указав наименование и характеристики прибора, вырабатывающего энергию, а также цену покупаемой энергии, равную цене продаваемой энергии; другие показатели (количество, качество энергии и т. п.) не следует фиксировать в договоре, что обусловлено свойствами выработки энергии из ВИЭ; 5) обязать энергоснабжающие организации заключать договор энергоснабжения с организацией, поставляющей энергию, полученную из ВИЭ.

Анализируется система принципов, направленных на расширение потребления энергии, полученной из ВИЭ.

Во *втором параграфе «Исполнение, изменение, прекращение и ответственность по договорам в сфере энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии»* рассмотрены особенности исполнения, изменения, прекращения и ответственности по договорам купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ.

На оптовом рынке исполнение по договору купли-продажи электрической энергии строится на том, что здесь не должны учитываться особенности ВИЭ (непостоянство, различная интенсивность), а, значит, не должны допускаться случаи непоставки, недопоставки и поставки энергии ненадлежащего качества. В случае если продавец не может обеспечивать бесперебойную подачу энергии из ВИЭ, то он должен осуществлять деятельность на розничном рынке.

На розничном рынке, напротив, исполнение по договору купли-продажи электроэнергии может быть нерегулярным и случаи непоставки (недопоставки) нельзя квалифицировать как неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств продавца (производителя энергии). Покупатель электрической энергии (мощности) на розничном рынке должен восполнять непоставку (недопоставку) электроэнергии заключением договора энергоснабжения.

В договоре энергоснабжения энергоснабжающей организации энергией, полученной из ВИЭ, необходимо указывать, что при выработке энергии мощностью менее 200 Вт такая энергия должна использоваться абонентом для собственных бытовых нужд, так как она непригодна для её перепродажи.

По договору энергоснабжения энергоснабжающей организации энергией абонент должен передавать сведения о количестве поставленной энергии в энергоснабжающую организацию не позднее 5 числа месяца (квартала), следующего за отчетным. На основании полученных данных от абонента энергоснабжающая организация не позднее 10 числа месяца, следующего за отчетным месяцем или (кварталом), обязана осуществить оплату энергии за свой счет, а также выплатить компенсацию за использование энергии, полученной из ВИЭ, за счет государства. Оплата осуществляется зачислением денежных средств на банковский счет абонента и/или частичным или полным зачетом платежа по договору энергоснабжения. Порядок расчетов между энергоснабжающей организацией и государством по поводу компенсации за использование энергии, полученной из ВИЭ, в целях минимизации действий абонента осуществляется за рамками договора энергоснабжения.

Оплата потребленной энергии, полученной из ВИЭ, по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на розничном рынке должна осуществляться не позднее 10 числа месяца, следующего за оплачиваемым. Покупатель по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) до 15 числа первого месяца следующего квартала выплачивает субъекту, обеспечивающему передачу энергии через принадлежащие им сети, денежную сумму в размере 0,05 % от стоимости потребленной энергии в качестве платы за обеспечение передачи энергии через принадлежащие им сети.

В одностороннем порядке изменять и расторгать договоры купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ, можно лишь в случае существенного нарушения договора другой стороной.

В целях защиты использования энергии, полученной из ВИЭ, на розничном рынке в случаях одностороннего расторжения договора существенным нарушением договора другой стороной следует признать: 1) непоставку энергии более трех месяцев подряд (по свободным договорам) и более шести месяцев подряд (в отношении гарантирующего поставщика); 2) по договорам энергоснабжения энергоснабжающей организации – непоставку энергии более одного года. Договор следует считать расторгнутым после письменного уведомления об изменении или расторжении договора и полной оплаты купленной энергии.

Проблема гражданско-правовой ответственности по договорам купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ, также связана с непостоянством (нерегулярностью) выработки энергии из ВИЭ. Поэтому предлагаем в качестве общего правила во всех видах договоров купли-продажи энергии, полученной из ВИЭ, следующие положения:

1. Если продавец поставил ненадлежащего качества энергию, полученную из ВИЭ, меры гражданско-правовой ответственности в отношении производителей (продавцов) такой энергии применяться не должны; размер причиненных убытков должен быть ограничен реальным ущербом.

2. Если энергия ненадлежащего качества принята покупателем, покупатель имеет право требовать уменьшения цены принятой энергии; при недостижении согласия о цене спор разрешается судом.

3. Если качество поставленной энергии непригодно для ее использования, покупатель освобождается от оплаты полученной энергии.

4. Если покупатель частично принял энергию ненадлежащего качества, он обязан оплатить часть принятой энергии.

5. Покупатель может отказаться от принятия энергии, когда качество поставленной энергии непригодно для ее использования.

6. Внедоговорная ответственность продавца (производителя) энергии сводится к полному возмещению вреда (возмещение реального ущерба, упущенной выгоды, компенсации морального вреда).

На розничном рынке договорную гражданско-правовую ответственность продавца (производителя) энергии из ВИЭ следует исключить. На розничном рынке возможно применение внедоговорной ответственности продавца (производителя) энергии из ВИЭ, которая реализуется на общих основаниях.

Если причиной неисполнения либо ненадлежащего исполнения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на розничном рынке являются действия организации, осуществляющей передачу энергии через принадлежащую ей сети, ответственность несет организация, осуществляющая передачу энергии. Продавец по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) на розничном рынке не несет солидарной или субсидиарной от ответственности за действия организации, осуществляющей передачу энергии.

Далее рассматривается вопрос исключения гражданско-правовой ответственности в договоре энергоснабжения в случае нарушения организациями условий о минимальном лимите потребления энергии.

В **заключении** излагаются основные выводы и обобщающие итоги диссертационного исследования.

**Основные положения диссертации опубликованы
в следующих работах автора:**

***Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации для опубликования основных научных результатов диссертации:***

1. *Камышанский В.П.,* *Ксиропулос А.Г.* Гражданско-правовые формы государственной поддержки энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии / В.П. Камышанский, С.Г. Ксиропулос // Современное право. 2013. №10 (0,25 п.л.)
2. *Камышанский В.П., Ксиропулос А.Г.* Правовой режим возобновляемых источников энергии / В.П. Камышанский, С.Г. Ксиропулос // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2013. № 10. Ч. 2 (0,3 п.л.).

***Статьи в иных изданиях:***

1. *Ксиропулос С.Г.* Правовое регулирование энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии / С.Г. Ксиропулос // Власть Закона. 2010. № 4 (0,2 п.л.).
2. *Ксиропулос С.Г.* Анализ нормативно-правовой базы использования возобновляемых источников энергии в России в современный период / С.Г. Ксиропулос // Проблемы юридической науки и правоприменительной деятельности : Труды Кубан. гос. ун-та. Серия «Право». Краснодар. 2012. Вып. 15 (0,2 п.л.).
3. *Ксиропулос С.Г.* Развитие правового регулирования энергоснабжения с использованием возобновляемых источников энергии в России / С.Г. Ксиропулос // Институты и механизмы инновационного развития мировой опыт и российская практика : материалы II Междунар. науч.-практ. конф. (26 октября 2012 г., г. Курск) : В 2 т. Т. 1. Курск, 2012 (0,2 п.л.).
4. *Ксиропулос С.Г.* Заключение договоров купли-продажи энергии, полученной из возобновляемых источников энергии, на оптовом рынке электроэнергии / С.Г. Ксиропулос // Власть Закона. 2011. № 1 (0,4 п.л.).
5. *Ксиропулос С.Г.* О правовом регулировании стимулирования использования квалифицированных генерирующих объектов и роли гражданско-правовых форм / С.Г. Ксиропулос // Власть Закона. 2013. № 1 (0,2 п.л.).
6. *Ксиропулос С.Г.* Особенности правового режима генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии / С.Г. Ксиропулос // Актуальные проблемы гражданского права. Модернизация общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации: проблемы и перспективы : материалы Межрегионального круглого стола по гражданскому праву (13 марта 2013 г., г. Краснодар) / под ред. В.П. Камышанского, И.В. Петрова, М.В. Жаботинского. Краснодар : Краснодар. ун-т МВД России. 2013 (0,2 п.л).
7. *Ксиропулос С.Г.* О правовых формах государственной поддержки энергоснабжения на основе генерирующих объектов возобновляемых источников энергии (ВИЭ) и роль гражданского права в их реализации на рынках электроэнергии / С.Г. Ксиропулос // Роль частного права в модернизации Российской экономики» : сб. науч. ст. / отв. ред. Е.М. Тужилова-Орданская. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2013 (0,2 п.л.).

**Ксиропулос Сергей Георгиевич**

**АВТОРЕФЕРАТ**

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Сдано в набор 16.09.2013. Подписано в печать 16.09.2013. Формат 60×841/16.

Бумага типогр. № 2. Печать офсетная. Гарнитура Times Roman.

Усл. печ. л. 1,0. Уч.-изд. л. 1,36. Заказ . Тираж 100 экз.

Типография ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет»

350044, Краснодар, ул. Калинина, 13.