

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

***Аннотация:** Статья посвящена исследованию сущности конкуренции. Рассматривается понятие недобросовестной конкуренции в качестве правового явления. Выявляются ее существенные признаки, а также анализируется судебная практика.*

***Ключевые слова:** корпоративное право, злоупотребление правом, конкурентные отношения хозяйствующих субъектов, конкуренция, недобросовестная конкуренция, понятие, признаки, источники правового регулирования.*

***Annotation:** The article is devoted to the study of the essence of competition. The concept of unfair competition as a legal phenomenon is considered. Its essential features are revealed, as well as judicial practice is analyzed.*

***Key words:** corporate law, abuse of law, competitive relations of economic entities, competition, unfair competition, concept, signs, sources of legal regulation.*

Создание нормальной конкурентной среды в отношении хозяйствующих субъектов при осуществлении ими предпринимательской деятельности является, пожалуй, одним из наиболее значимых моментов в экономике. Добросовестная конкуренция должны соответствовать правилам добросовестного осуществления гражданских прав, поскольку гражданское

право является основой действующего законодательства для конкурентного права.

Недобросовестная конкуренция по своей сути направлена на приобретение участниками рынка необоснованных преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности.

В юридической науке и нормативно-правовых актах есть определения недобросовестной конкуренции, однако, имея вроде как одинаковый смысл, их трактовки сильно отличаются.

В настоящее время законодательно закреплено два определения недобросовестной конкуренции:

1) в Федеральном законе «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.¹

Таким образом, недобросовестная конкуренция, согласно предложенному законодателем определению это всегда действия. Бездействие даже при наличии всех прочих признаков не может рассматриваться как недобросовестная конкуренция.

2) в Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

¹ Ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 02.07.2021)//Собрание законодательства РФ. 31.07.2006, № 31 (1 ч.), ст.3434

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров².

Рассматривая понятие недобросовестной конкуренции в Парижской конвенции, можно заметить, что актом недобросовестной конкуренции является не только действие, а всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, то есть таким актом может являться и бездействие, в этом то, по моему мнению, и кроется различие в трактовках.

В России дореволюционного периода вообще не существовало такого понятия как недобросовестная конкуренция. Как писал Г.Ф. Шершеневич, «русскому законодательству противодействие недобросовестной конкуренции незнакомо, русская судебная практика ничего не сделала в этом направлении»³

Для того чтобы лучше понять сущность недобросовестной конкуренции, необходимо рассмотреть это понятие с точки зрения подходов различных исследователей.

Вообще, все подходы к пониманию недобросовестной конкуренции можно разделить на общих направления. Первое было разработано в конце XIX - начале XX в. немецкими юристами И. Котлером и А. Гирке, которые

² Статья 10.bis в Конвенции по охране промышленной собственности

³ Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Классика российской цивилистики. Том II, 107 с.

считали недобросовестную конкуренцию посягательством на личные права предпринимателей (концепция "личных прав")⁴

А второе направление в понимании недобросовестной конкуренции, разработанное французскими юристами, основывается на идее генерального деликта гражданского права. В соответствии со ст. 1382 Французского гражданского кодекса "какое бы то ни было действие человека, которое причиняет другому ущерб, обязывает того, по чьей вине ущерб произошел, к возмещению ущерба"⁵

А.И. Каминка ссылался на то, что «недобросовестная конкуренция - это вид конкуренции вообще... И если, в общем, в настоящее время признание конкуренции как необходимого элемента хозяйственной деятельности может казаться бесспорным, то в такой же мере бесспорно, что недобросовестная конкуренция является злом, которое не должно быть терпимо».⁶ Таким образом, понятия «конкуренция» и «недобросовестная конкуренция» можно соотнести как род и вид, а вид не может быть шире рода, родовые понятия, отражая объективную связь предметов и явлений действительности, являются признаками своих видов.

Как видно из относительно свежего Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статьей 14.1 - 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.⁷

⁴ Бадмаев Б. Г. Исторические аспекты недобросовестной конкуренции // Финансовое право. 2005. № 8.

⁵ Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992. С. 135.

⁶ Каминка А. И. Очерки торгового права. М.: Центр ЮрИнфор, 2002. С.24

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства"

Таким образом, вопреки ранее сложившейся практике, суд установил необходимость доказывания как общих, так и специальных признаков недобросовестной конкуренции при наличии в отраслевых законах специальных запретов недобросовестных конкурентных действий. При этом суд отметил, что само по себе нарушение норм законодательства, в том числе с использованием результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в отсутствие совокупности общих и специальных признаков не свидетельствует о совершении акта недобросовестной конкуренции.

В качестве вывода вышеизложенного необходимо отметить, что в настоящее время единого подхода к определению недобросовестной конкуренции в юридической литературе не существует. Вопрос о том, что такое недобросовестная конкуренция, оставался и продолжает оставаться весьма спорным даже с учетом различного рода разъяснений.

Следует подчеркнуть, что не всякое действия хозяйствующего субъекта противоречащего законодательству РФ, можно рассматривать в качестве недобросовестной конкуренции, а только такое, которое направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, поэтому далее необходимо рассмотреть признаки недобросовестной конкуренции.

Для этого обратимся вновь к легальному определению недобросовестной конкуренции, в котором можно выделить признаки, при которых те или иные действия могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции:

1) наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц); при этом такое действие будет характеризоваться следующими признаками:

-направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

-противоречие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

-причинение или способность такими действиями причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или способность причинения вреда их деловой репутации.

Далее рассмотрим каждый признак подробнее.

Как следует из вышеизложенного, преимущества необходимо получать при осуществлении предпринимательской деятельности, которая, как известно преследует цель получения прибыли⁸, то есть, вероятно, определен субъект недобросовестной конкуренции - коммерческие организации.

в Законе о защите конкуренции указаны действия, относящиеся к недобросовестной конкуренции, связанные с незаконным использованием средств индивидуализации хозяйствующего субъекта - конкурента, такие как незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.⁹ То коммерческие организации, для того, чтобы их действия были признаны недобросовестной конкуренцией, должны быть именно конкурентами, в этом отличие от ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, где

⁸ ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.06.2021, с изм. от 08.07.2021// Российская газета", N 238-239, 08.12.1994

⁹ п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 02.07.2021)//Собрание законодательства РФ. 31.07.2006, № 31 (1 ч.), ст.3434

отсутствует такой квалифицирующий признак – хозяйствующий субъекта – конкурент.

Акты недобросовестной конкуренции, как правило, носят внедоговорный характер. Поэтому оценка действия хозяйствующего субъекта или группы лиц на предмет его противоречия обычаям делового оборота — мероприятие практически безнадежное.

Вред может выражаться в убытках или в ущербе деловой репутации. Ущерб деловой репутации может наступить, например, в результате распространения порочащих лицо сведений. А также на репутацию хозяйствующего субъекта могут оказать влияние сведения, хотя и не порочащие его репутацию, но содержащие негативную оценку его деятельности, например, уровня подготовки кадров. Объектом дискредитации также могут стать товары или услуги. В такой ситуации, распространяемая информация обычно содержит утверждения о низком качестве товаров, несоответствии их установленным требованиям, отсутствии специальных разрешений, если такие требуются.¹⁰

Таким образом, также принимая во внимание судебную практику, для признания действий хозяйствующих субъектов актами недобросовестной конкуренции необходимо доказать одновременное наличие следующих признаков: коммерческие организации являются конкурентами, то есть активно присутствуют в одном сегменте товарного рынка; действия юридического лица причинили или могли причинить вред; своими действиями хозяйствующий субъект нарушил соответствующее нормы российского законодательства, сложившиеся обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости; конечным итогом неправомερных действий такого лица должно являться получение

¹⁰ Распространение ложных, неточных и искаженных сведений - акт недобросовестной конкуренции [Электронный ресурс]. URL: <https://chuvashia.fas.gov.ru/analytic/11991>

преимущества, занятие более выгодного, доминирующего положения на соответствующем рынке по отношению к конкурентам.

Использованные источники:

1. Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, о

Российская газета", N 238-239, 08.12.1994

о 2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.06.2021, с изм. от 08.07.2021// Российская газета", N 238-239, 08.12.1994;

е 3. Федеральный закон «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 02.07.2021)//Собрание законодательства РФ. 31.07.2006, № 31 (1 ч.), ст.3434;

ы 4.Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_378656/1cad86f3083713db5fв9bb41d905d942889efc95/ (дата обращения: 19.10.2021);

5.Конвенция по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5111/d3ec94178377c9da457дb43ba4e069cd38f0b80a (дата обращения: 19.10.2021);

е 6.Бадмаев Б. Г. Исторические аспекты недобросовестной конкуренции // Финансовое право. 2005. № 8;

о 7.Каминка А. И. Очерки торгового права. М.: Центр ЮрИнфор, 2002. С.24;

щ 8.Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992. С. 135;

р

о «Научно-практический электронный журнал Аллея Науки» №10(61) 2021
Alley-science.ru

с

и

9.Шершеневич, Г. Ф. Курс торгового права в 4 т. Том 2. Товар. Торговые сделки / Г. Ф. Шершеневич. — Москва : Издательство Юрайт, 2020. — 480 с. [Электронный ресурс]. URL: <https://urait.ru/bcode/450787> (дата обращения: 19.10.2021);

10.Распространение ложных, неточных и искаженных сведений - акт недобросовестной конкуренции [Электронный ресурс]. URL: <https://chuvashia.fas.gov.ru/analytic/11991> (дата обращения: 19.10.2021).