

НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ: ПОНЯТИЕ И ФОРМЫ

В статье рассматривается основное понятие и формы недобросовестной конкуренции, которое было установлено вследствие становления и роста предпринимательской деятельности. Сделан вывод о перечне форм недобросовестной конкуренции, признаках, указывающих на недобросовестную конкуренцию, которые впоследствии могут расширить наименование форм недобросовестной конкуренции не указанных в законе.

Ключевые слова: право, конкуренция, состязательность, неправомерные действия, приобретение и использование, предпринимательская деятельность, коммерческое право.

Одной из основ конституционного строя Российской Федерации является единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 8 Конституции РФ). Данное положение Конституции гарантирует каждому участнику рыночных отношений возможность самостоятельной деятельности, вид и пределы которой определяет только он сам. Вмешательство государства, необоснованно ограничивающее самостоятельность участника рыночных отношений, не допускается [Конституция, 1993].

Для реализации указанного принципа ст. 34 Конституции РФ гарантирует право каждого свободно использовать свои способности и имущество в предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Следовательно, в России сформирована правовая основа, гарантирующая свободу экономической деятельности и невмешательство в нее государства.

Провозглашая экономическую и правовую свободу участников рыночных отношений, государство запрещает экономическую деятельность, направленную на недобросовестную конкуренцию (ч. 2 ст. 34 Конституции РФ). Таким образом, свобода экономической деятельности хозяйствующих субъектов не должна приводить к недобросовестной конкуренции. Именно этим обеспечивается соблюдение гарантированных конституционных прав и свобод граждан.

Явление недобросовестной конкуренции порождено отношениями свободной конкуренции. Так, конкуренция в эпоху зарождения капитализма привела к появлению различных средств борьбы конкурентов друг с другом, среди которых были нечестные, недобросовестные и незаконные. Из этого следует,

что недобросовестная конкуренция является обратной стороной честной, добросовестной конкуренции [Серебруев, 2015].

Для правильного определения сути недобросовестной конкуренции, нужно разъяснить суть непосредственно этого понятия.

В правовой доктрине не выработано единообразного взгляда на понятие недобросовестной конкуренции. Вопрос о том, что такое недобросовестная конкуренция, и на сегодняшний день продолжает быть дискуссионным [Серебруев, 2015].

Дореволюционные юристы, как правило, не давали точных определений понятию недобросовестной конкуренции. «Недобросовестная конкуренция, – отмечал А. И. Каминка, – это вид конкуренции вообще... И если, в общем, и 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» [Каминка, 2002. С.193].

Современные ученые более определенны в изложении своих взглядов на недобросовестную конкуренцию. Так, по мнению В. А. Дозорцева, недобросовестная конкуренция представляет собой «сообщение потребителю (потенциальному потребителю) вопреки обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости данных (ложных или соответствующих действительности), способных вызвать у него неправильные представления, дискредитирующие конкурента, его деятельность и (или) товар (в том числе способных вызвать заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товара), либо вызвать смешение с конкурентом, его деятельностью и (или) товаром» [Дозорцев, 1997].

Ю. В. Касьянов считает, что недобросовестная конкуренция представляет собой «состязательность независимых хозяйствующих субъектов на товарном рынке с целью получения каких-либо экономических преимуществ или выгод посредством формирования негативного мнения потребителя по отношению к товару своих конкурентов или формирования мнения потребителя по отноше-

нию к своему товару, не соответствующего действительности» [Касьянов, 2000].

В. И. Еременко под термином «недобросовестная конкуренция» предлагает понимать «любое виновное действие, противоречащее деловым обычаям, профессиональной этике или добропорядочности при осуществлении хозяйственной деятельности в целях конкуренции, которое причиняет или может причинить вред» [Еременко, 1992].

Ю. И. Свядосц определяет недобросовестную конкуренцию как «совершение таких действий в промышленных и торговых делах, которые направлены на извлечение имущественных выгод путем осуществления недобросовестных, противоречащих честным правилам и обычаям действий по отношению к конкурентам в капиталистическом обороте» [Свядосц, 1969. С.128].

Можно сказать, что в юридической литературе настоящее время единого определения понятия недобросовестной конкуренции нет.

В соответствии с п. 2 ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года, актом недобросовестной конкуренции признается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах [Конвенция, 1883].

Федеральный закон № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в ст. 4 п. 9 дает легальное понятие недобросовестная конкуренция – 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 [О защите, 2006, ст. 4].

ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указывает общие формы недобросовестной конкуренции:

1. Недобросовестная конкуренция путем дискредитации. Не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить

убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;
- количества товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;
- условий, на которых предлагается к продаже товар другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, в частности цены товара [2.14.1]

2. Введения в заблуждение. Не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;
- количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;
- места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;
- условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара [2.14.2].

3. Некорректного сравнения. Не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер

один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными;

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены;

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара [2.14.3].

4. Недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг. Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (средства индивидуализации):

- решение антимонопольного органа о нарушении положений статьи в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку [2.14.4].

5. Недобросовестная конкуренция, связанная с использованием результатов интеллектуальной деятельности. Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением

средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту [2.14.5].

6. Недобросовестная конкуренция, связанная с созданием смешения. Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

- 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;

- копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар [2.14.6].

7. Конкуренция, связанная с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну. Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным получением, использованием или разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе:

- получение и использование указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, без согласия лица, имеющего право ею распоряжаться;

- использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, вследствие нарушения условий договора с лицом, имеющим право ею распоряжаться;
- использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент и которая получена от лица, имеющего или имевшего доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей, если не истек установленный законом или договором срок ее неразглашения [2.14.7].

Список форм недобросовестной конкуренции по-прежнему открыт, что соответствует правовой позиции Конституционного Суда РФ изложенной в определении от 21.11.2013 № 1841-О, который отметил, что возможность признать действия хозяйствующего субъекта соответствующими требованиям добропорядочности, разумности и справедливости соотносится с концепцией ст. 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, и «расширяет область судебного усмотрения» в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, что необходимо в связи с многообразием форм недобросовестной конкуренции, не обязательно прямо противоречащих закону или обычаям делового оборота [Конвенция, 1883; Определение, 2013].

Высший Арбитражный Суд РФ в 2012 г. указал, что квалификация деяния в качестве недобросовестной конкуренции возможна даже при недоказанности совершения действий, прямо предусмотренных для конкретной указанной в Законе № 135-ФЗ формы недобросовестной конкуренции, но только при наличии всех её признаков, указанных в Законе: конкуренция осуществлена хозяйствующими субъектами-конкурентами; направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; противоречит, если не законодательству РФ, то обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинила или может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесла или может нанести вред их деловой репутации [Постановление от 30.07.2012].

В ряде дел суды в поддержку аргумента о многообразии форм недобросовестной конкуренции ссылаются на перечень форм недобросовестной конку-

ренции, представленный Международным объединенным бюро по охране интеллектуальной собственности в Типовом законе по товарным знакам, фирменным наименованиям и актам конкуренции для развивающихся стран. Указанный перечень, хотя и является закрытым, но сформулирован обобщенно и применительно к интеллектуальной собственности упоминает:

- неправомерное использование или раскрытие ноу-хау конкурента;
- угрозу конкурентам исками о нарушении патентов или товарных знаков, если это делается недобросовестно и с целью противодействия конкуренции в сфере торговли.
- намеренное копирование товаров, услуг, рекламы или других аспектов коммерческой деятельности конкурента [Романенкова, 2017].

В судебной практике недобросовестной конкуренцией вне установленной в Законе № 135-ФЗ классификации были признаны, например, регистрация товарного знака, который идентичен широко известному товарному знаку иного лица, хотя товарные знаки зарегистрированы в отношении товаров разных классов МКТУ, размещение товарного знака, зарегистрированного в отношении товаров, на которых его размещение невозможно, на упаковке, произведенной и проданной без согласия правообладателя [Постановление от 24.04.2012].

Юридическая литература даёт множество различных понятий недобросовестной конкуренции, это понятие также дают международные акты, в том числе ратифицирование Россией, среди многообразия данных определений сложно выделить наиболее верное. ФЗ № 135 «О защите конкуренции» также даёт понятие данному правовому явлению, оно является обобщающим, полным, но недостаточно четким, поскольку сложно определить на практике понятия: добросовестность, разумность, порядочность. Проанализировав закон № 135-ФЗ, можно сказать, что закон устанавливает не столько перечень форм недобросовестной конкуренции, сколько основные признаки недобросовестной конкуренции. Этот перечень не является исчерпывающим, так как судебная практика показывает, что формы недобросовестной конкуренции многогранны и круг форм значительно шире, чем указанный в законе.

Библиографический список

1. Дозорцев В. А. Недобросовестная конкуренция или несправедливая? // Юридический мир. 1997. – № 4. – С. 33.
2. Еременко В. И. О пресечении недобросовестной конкуренции // Вопросы изобретательства, 1992. – № 1-2. – С.11–39.
3. Каминка А. И. Очерки торгового права. – М.: Зерцало, 2002. – С.411.
4. Касьянов Ю.В. Проблемы российского антимонопольного законодательства // Законодательство и экономика, 2000. – № 6. – С. 37- 54.
5. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. – 04.08.2014. – № 31. – ст. 4398
6. Конвенция по охране промышленной собственности» (Заключена в Париже 20.03.1883). (извлечение). // Закон», 1999. – № 7. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5111/?ysclid=lwep1kzaj5637472766 (дата обращения 7.05.2024).
7. О защите конкуренции. Закон РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_61763/?ysclid=lwep17k7a34691203 (дата обращения 7.05.2024).
8. Определение Конституционного Суда РФ от 21.11.2013 № 1841-О // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx> (дата обращения 7.05.2024).
9. Постановление Президиума ВАС РФ от 30.07.2012 № 1063/12 по делу № А10-11/2011 // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://www.arbitr.ru/?arch=1&id_sec=291. (дата обращения 7.05.2024).
10. Постановление Президиума ВАС РФ от 24.04.2012 № 16912/11 по делу № А40-73286/10-143-625 // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://www.arbitr.ru/?arch=1&id_sec=291. (дата обращения 7.05.2024).
11. Постановления Четвертого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2016 № 04АП-236/2016 по делу № А19-14600/2015, от 09.02.2017 № 04АП-7167/2016 по делу № А19-14104/2016, от 25.07.2016 № 04АП-3308/2016 по делу № А19-2377/2016 // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://www.arbitr.ru/?arch=1&id_sec=291. (дата обращения 7.05.2024).
12. Романенкова Е. Недобросовестная конкуренция с использованием интеллектуальной собственности в свете «четвертого антимонопольного пакета» // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – июнь 2017 г. –№ 6. – С. 35–44.
13. Свядосц Ю. И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. – М.: ЦНИИПИ, 1969. – С.170.
14. Серебруев И. В. Правовая природа недобросовестной конкуренции: понятие, признаки, формы. // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015. – № 1. С. 146–149.

A. R. Rybashkova

Kemerovo State University, Kemerovo, Russia

UNFAIR COMPETITION: CONCEPT AND FORMS

The article examines the basic concept and forms of unfair competition, which was established as a result of the formation and growth of entrepreneurial activity. A conclusion is drawn about a list of forms of unfair competition, signs indicating unfair competition, which may subsequently expand the name of forms of unfair competition not specified in the law.

Key words: law, competition, adversarial behavior, unlawful actions, acquisition and use, entrepreneurial activity, commercial law.