

НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ В УСЛОВИЯХ РЫНКА

Л.М. ОРЛОВА,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры
гражданского и
государственного права
Минского института
управления

В современных условиях конкуренция становится одной из центральных проблем экономической науки и хозяйственной практики, требующей поиска и разработки новых подходов к измерению уровня конкурентоспособности продукции и предприятий, выявлению ее резервов с учетом мирового и отечественного опыта.

По сути, конкуренция выступает мощным стимулом развития предприятий. Чем она острее, тем более субъекты хозяйствования для элементарного выживания вынуждены повышать эффективность своей деятельности: снижать издержки производства, улучшать качество продукции, ускоренными темпами осваивать достижения научно-технического прогресса.

Свободная конкуренция – механизм, заставляющий хозяйствующие субъекты бороться за потребителя, что в конечном итоге приводит к повышению качества и снижению стоимости предлагаемых на рынке товаров и услуг. Государство законодательно определяет те рамки, в которых должны действовать конкуренты. То, что не допускается в конкурентной борьбе, и является недобросовестной конкуренцией.

На товарном рынке мотивы конкуренции проявляются в зависимости от формы рынка. В условиях полиполии (совершенного рынка) хозяйствующие субъекты, представленные на рынке, в большей степени руководствуются мотивами равенства и кооперации, в условиях же олигополии – мотивами индивидуализма и соперничества. С усилением соперничества зарождается недобросовестная конкуренция, ведущая по мере своего усиления к агрессии.

Актом недобросовестной конкуренции в соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности 1883 года (далее – Парижская конвенция) считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям, в промышленных и торговых делах. Существует три вида запрещенной конкуренции, которые кратко именуются «смешение», «ложные утверждения» и «введение в заблуждение». Первые два вида обычно рассматривают как относящиеся к защите конкурентов, а третий – как относящийся к защите конкурентов и потребителей.

Запрету, в частности, подлежат:

все действия, способные каким-либо способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента (т.е. любые действия в коммерческой деятельности, которые касаются товарного знака, обозначения, маркировки, упаковки, формы и цвета товара, а также любого другого отличительного указания, используемого предпринимателем);

ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты, промышленную или торговую деятельность конкурента (т.е. действия, совершаемые с целью создать ложное впечатление о продукции или услугах конкурента);

РЕЗЮМЕ

В статье исследуются понятие и виды недобросовестной конкуренции, вопросы ее правового регулирования в Республике Беларусь. Вносятся предложения по совершенствованию действующего законодательства по исследуемой проблематике.

указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров. Этот вид недобросовестной конкуренции отличается от ложных утверждений тем, что действия, квалифицируемые как введение в заблуждение, совершаются непреднамеренно (статья 10 bis (3) Парижской конвенции).

Перечисленные действия не охватывают всех возможных актов недобросовестной конкуренции. Во многих странах к таковым относят также нарушение коммерческой тайны, неправомерное использование достижений другого лица, сравнительную рекламу и другие.

С незначительными изменениями примеры актов недобросовестной конкуренции перенесены из статьи 10 bis (3) Парижской конвенции в статью 1029 главы 68 «Недобросовестная конкуренция» Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК). ГК, как и Парижская конвенция, не относит недобросовестную конкуренцию к объектам интеллектуальной собственности. В статьях 980 и 998 ГК, где перечисляются объекты интеллектуальной собственности и объекты промышленной собственности, она не упоминается.

Необходимость включения в Парижскую конвенцию специальной нормы, посвященной недобросовестной конкуренции, была обусловлена применением в конкурентной борьбе приемов, противоречащих не законодательству, а сложившимся в предпринимательской деятельности приемам, основанным на нравственно-этических нормах.

Согласно части 8 статьи 1 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» недобросовестной конкуренцией признаются любые, направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат данному Закону, требованиям добросовестности и разумности, и могут причинить или причинили убытки конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Аналогичное определение недобросовестной конкуренции содержится в статье 4 Закона Российской Федерации «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». Российское законодательство не относит бездействие к недобросовестной конкуренции. Законодательство Украины (в статье 1 Закона «О защите от недобросовестной конкуренции») определяет недобросовестную конкуренцию как действия в конкуренции, противоречащие правилам, торговым и иным честным обычаям в предпринимательской деятельности. Фе-

деральный закон Швейцарии «О недобросовестной конкуренции» признает недобросовестным и незаконным всякое поведение или коммерческую практику, вводящие в заблуждение или каким-либо иным образом противоречащие принципам честности и добросовестности, имеющие место в отношениях между конкурирующими субъектами или в отношениях субъектов коммерческой деятельности с клиентурой. Федеральный закон ФРГ «О противодействии недобросовестной конкуренции» признает недобросовестной конкуренцией действия лица в деловом обороте в целях конкуренции, противоречащие добрым обычаям.

Исходя из приведенных выше определений, можно выделить следующие признаки недобросовестной конкуренции. Это, как правило, действия и активное поведение хозяйствующих субъектов в предпринимательской деятельности, способные затронуть интересы конкурентов. Бездействие в качестве разновидности недобросовестного поведения на рынке законом не рассматривается. Тем не менее, в отечественной и зарубежной литературе встречается мнение о том, что недобросовестная конкуренция может осуществляться и путем бездействия.

В статье 1 Договора стран СНГ «О проведении согласованной антимонопольной политики», подписанного 25 января 2000 года, прямо говорится, что недобросовестную конкуренцию составляют как действия, так и бездействия хозяйствующих субъектов в предпринимательской деятельности [1]. Хотя конкретных примеров осуществления недобросовестной конкуренции путем бездействия в литературе нет.

Можно также выделить три признака, одновременно наличие которых необходимо для признания какого-либо действия конкурента недобросовестной конкуренцией:

1) действия конкурента должны быть направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности. Поскольку целью осуществления предпринимательской деятельности является систематическое получение прибыли (статья 1 ГК), то можно предположить, что преимуществами по отношению к конкурентам должно признаваться все, что приводит к получению прибыли в большем размере, в первую очередь за счет меньших издержек в производстве и продвижения своих товаров (работ, услуг), а также за счет препятствования реализации товаров (работ, услуг) конкурентов.

Данное положение находит свое подтверждение при анализе судебной практики Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь.

Из материалов, предоставленных в Департамент антимонопольной и ценовой политики Министерства экономики, следовало, что индивидуальный предприниматель Ш. обратился к концерну «Белнефтехим» с требованием о со-

гласовании размещения АЗС на испрашиваемом участке, в чем ему было отказано. Департамент вынес в адрес концерна решение и предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства Республики Беларусь (в частности, статьи 15 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»).

Указанный выше пример следует рассматривать как ограничение конкуренции и недопущение на товарный рынок новых субъектов хозяйствования, то есть *приобретение концерном «Белнефтехим» преимуществ в предпринимательской деятельности*.

2) Действия конкурента должны противоречить требованиям закона, который в свою очередь требует соблюдения и иных актов законодательства о конкуренции либо требований «добросовестности и разумности».

В соответствии со статьей 2 ГК добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается, поскольку не установлено иное. Бремя доказывания такого несоответствия определения указанных критериев применительно к конкретной ситуации лежит на субъекте хозяйствования, защищающем себя от недобросовестной конкуренции.

3) Действия конкурента причинили или создали угрозу причинения убытков или ущерба деловой репутации субъекта хозяйствования. Бремя доказывания наличия убытков либо реальной угрозы их возникновения, а также причинно-следственной связи с действиями конкурента лежит на лице, защищающемся от недобросовестной конкуренции.

Субъектами недобросовестной конкуренции являются *хозяйствующие субъекты*. Согласно статье 1 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» к ним относятся физические и юридические лица, иные субъекты гражданского права, осуществляющие предпринимательскую деятельность или имеющие право ее осуществлять. Это могут быть коммерческие организации и их объединения, некоммерческие организации, за исключением организаций, не занимающихся предпринимательской деятельностью, а также индивидуальные предприниматели.

Некоторые авторы предлагают расширить сферу действия положений о недобросовестной конкуренции и распространить ее на лиц, не являющихся хозяйствующими субъектами. По их мнению, при применении на практике определения недобросовестной конкуренции возникают затруднения, которые вызваны связью некоторых признаков недобросовестной конкуренции с термином «предпринимательская деятельность», поскольку осуществлять реализацию товаров, оказание услуг, выполнение работ (т.е. присутствовать на рынке) могут лица, деятельность кото-

рых не квалифицируется как предпринимательская [2, с.35]. Следует согласиться с Д. Невмержицким, что такое расширение применения положений о недобросовестной конкуренции необоснованно. Ответственность за недобросовестные действия лиц, не являющихся хозяйствующими субъектами, должна строиться на основании общих норм гражданского права о возмещении убытков, о защите чести, достоинства и деловой репутации, недействительности сделок и так далее [3, с.134].

Хозяйствующие субъекты должны находиться между собой в конкурентных отношениях. Закон Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» под конкурентами понимает хозяйствующие субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке (статья 1). Товарный рынок согласно данному Закону – сфера обращения товаров, не имеющих заменителей, либо взаимозаменяемых товаров на территории Республики Беларусь или ее части, определяемая исходя из экономической возможности покупателя приобрести товар на соответствующей территории и отсутствия этой возможности за ее пределами. Таким образом, в законодательстве закреплено два критерия конкурентных отношений – **территориальный** (конкурентами являются хозяйствующие субъекты, предпринимательская деятельность которых направлена на привлечение заказчиков (потребителей) на одной и той же территории) и **предметный** (взаимозаменяемость товаров или услуг).

В юридической литературе существуют различные точки зрения, кого следует считать конкурентом. Так, И.В. Попова предлагает определять субъективный состав конкурентного правоотношения более широко и вместо слова «конкурент» использовать слова «акт конкуренции», «в конкуренции» или рядом с термином «конкурент» указывать иные лица, например, «поставщики и покупатели» [4, с.62]. Вряд ли можно согласиться с этим, так как в данном случае, на наш взгляд, имеет место подмена понятий («конкурент» и «акт конкуренции» и т.д.). Конкурент – это физическое или юридическое лицо, «акт конкуренции» – действие одного из этих лиц.

Определение недобросовестной конкуренции, содержащееся в статье 1 Закона «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», дополнено главой 4 «Недобросовестная конкуренция», статья 14² которой содержит **четыре формы недобросовестной конкуренции**:

актами недобросовестной конкуренции признаются все действия, способные вызвать смещение в отношении хозяйствующих субъектов, товаров или предпринимательской деятельности конкурентов (аналогичное определение содержится

в пункте 1 статьи 1029 ГК и статье 10 bis (3) Парижской конвенции);

при осуществлении предпринимательской деятельности запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными утверждения, способные дискредитировать хозяйствующий субъект, товары или предпринимательскую деятельность конкурента (пункт 2 статьи 14² Закона);

актами недобросовестной конкуренции признаются указания или утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, которые могут ввести в заблуждение относительно характера, свойств, способа и места изготовления, пригодности к применению или количества товаров конкурента (пункт 3 статьи 14² Закона).

запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными также действия, противоречащие требованиям Закона и иных актов законодательства о конкуренции при осуществлении предпринимательской деятельности (пункт 4 статьи 14² Закона).

Правовое регулирование недобросовестной конкуренции в разных странах имеет свои особенности. Страны условно делятся на три группы.

К первой группе относятся страны, в которых преследование недобросовестной конкуренции осуществляется на основе общих положений гражданского права об ответственности за внедоговорное правонарушение, деликт. На основании этих норм судебной практикой разработано понятие и определены виды недобросовестной конкуренции. К ним относятся Франция, Италия, Нидерланды, а также некоторые другие.

Например, действующее во Франции законодательство о конкуренции (ордонанс от 1 декабря 1986 года №86-1234 «О свободе цен и свободе конкуренции» и декрет от 26 декабря 1986 года №86-1309 о порядке применения указанного ордонанса) выделяет антиконкурентную практику, ограничительную практику и экономическую конкуренцию как нарушение правил свободного предпринимательства.

Поскольку в законодательстве Франции отсутствует определение недобросовестной конкуренции, целесообразно обратиться к доктрине и судебной практике, которая признается источником права. Авторитетный ученый в области права промышленной собственности П. Рубье предложил следующую классификацию действий, составляющих недобросовестную конкуренцию:

1) действия, ведущие к смешению, путанице (confusion);

2) дискредитация (denigrement);

3) внутренняя дезорганизация предприятия-соперника (desorganisation commerciale de l'entreprise rivale);

4) общая дезорганизация рынка (desorganisation generaledes marche) (последующее усложнение коммерческих операций по мере послевоенного

развития рыночной экономики во Франции и связанное с этим усиление конкурентной борьбы привели к появлению и закреплению судебной практикой нового вида действий, представляющих недобросовестную конкуренцию);

5) паразитизм или паразитарная конкуренция (parasitisme or concurrence parasitaire);

6) имитация (imitation) фирменного наименования, товаров конкурента, включая и рабское копирование, представляющее практически полное воспроизведение изделия или его внешнего вида. Постепенно действия, ведущие к смешению и путанице, практически слились с действиями, носящими характер паразитизма, поэтому обычно их рассматривают одновременно.

Во вторую группу входят страны, в которых принято законодательство о недобросовестной конкуренции, определяющее как общее понятие, так и конкретные составы правонарушений из недобросовестной конкуренции. К ним относятся Германия (где Закон о недобросовестной конкуренции был принят в 1909 году), Австрия, Испания, Швейцария, Греция, Япония, Канада и некоторые другие.

Третью группу составляют страны, где защита против недобросовестной конкуренции осуществляется как на основе общих норм гражданского законодательства о деликтах, так и на основе норм, содержащихся в специальном законодательстве (в законах о конкуренции, в частности). К числу таких стран относятся Великобритания, Бельгия, США и ряд других. Например, в Англии может быть предъявлен иск из гражданского правонарушения, основанный на требовании из нарушения доверия, клеветы, смешении, а также иск на основе Закона о конкуренции 1980 года, Закона о купле-продаже товаров 1979 года, Закона о товарных знаках 1987 года и тому подобное.

Правовое регулирование недобросовестной конкуренции в Республике Беларусь следует отнести к третьей группе стран, так как защита против недобросовестной конкуренции осуществляется как на основе общих норм гражданского законодательства о деликтах, так и на основе норм, содержащихся в специальном законодательстве (в частности, в Законе «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»). Ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции предусмотрена также статьей 1030 ГК.

По развитию конкуренции на конкретных товарных рынках в Республике Беларусь предлагается проведение следующих мероприятий:

разработать и реализовать местные программы развития конкуренции на товарных рынках продуктов, входящих в «минимальную потребительскую корзину», оставшихся монополизированными или имеющих высокие барьеры входа на рынок;

разработать и реализовать программы развития конкуренции на местных товарных рынках, на которых доля отдельных хозяйствующих субъектов достигает 30% и более;

осуществлять контроль структуры товарных рынков, на которых проводились мероприятия по децентрации в целях обеспечения необратимого перехода к конкурентному состоянию.

На наш взгляд, правовой базы, регулирующей данную проблему, на сегодняшний день

недостаточно. Назрела необходимость изучить существующую практику в республике по рассматриваемому вопросу, проанализировать опыт зарубежных стран. Закон «О противодействии ограничению недобросовестной конкуренции» принят в ряде стран СНГ (Российской Федерации, Украине). Считаю целесообразным принятие аналогичного закона и в Республике Беларусь.

ЛИТЕРАТУРА

1. Содружество. Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ, 2000, №1, ст. 34.
2. Серегин Д.И. Недобросовестная конкуренция как правовая категория РГИИС, 2002.
4. Невмержицкий Д. Недобросовестная конкуренция / Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, 2004, №9.
5. И.В. Попова. Пресечение недобросовестной конкуренции: Перспективы применения в Республике Беларусь / Право Беларуси, 2003. №23.

SUMMARY

The article examines the notion and kinds of unfair competition, the problems of its legal control in the Republic of Belarus. Suggestions on the improvement of the functioning legislation on the issue studied are presented.