

Недобросовестная конкуренция: понятие и формы. Банкротство как одна из форм недобросовестной конкуренции

Васильева М. К.

*Васильева Мария Константиновна / Vasileva Mariya Konstantinovna – студент,
кафедра гражданского и международного частного права,
Институт права
Волгоградский государственный университет, г. Волгоград*

Аннотация: в статье анализируется понятие недобросовестной конкуренции. Дается детализация, и раскрываются формы недобросовестной конкуренции. Рассматриваются изменения в законодательстве, которые вызваны высокой актуальностью проблемы недобросовестной конкуренции, возникшей на данном этапе развития современного общества.

Ключевые слова: недобросовестная конкуренция, формы недобросовестной конкуренции, дискредитация, введение в заблуждение, некорректное сравнение, средства индивидуализации юридического лица, коммерческая тайна, интеллектуальная собственность, демпинг, преднамеренное банкротство.

С 5 января 2016 года Федеральный закон «О защите конкуренции» потерпел значительные изменения. Действующая на тот момент статья 14, посвященная недобросовестной конкуренции, расширилась вплоть до целой главы 2.1. Данные изменения вызваны высокой актуальностью проблемы недобросовестной конкуренции, возникшей на данном этапе развития современного общества.

Идея расширения и конкретизации недобросовестной конкуренции в ФЗ «О защите конкуренции» разрабатывалась в течение нескольких лет. Весной 2014 года ФАС Российской Федерации начала работу над концепцией новой главы, которая имела бы большую сферу распространения и восполняла бы пробелы в области недобросовестной конкуренции в РФ. Следует отметить, что при разработке главы 2.1 ФЗ «О защите конкуренции» учитывалась и судебная практика, сложившаяся при разрешении споров в судах.

Одной из главных целей при разработке изменений ФАС поставила перед собой задачу сделать новую главу наиболее понятной для всех субъектов рыночных отношений, независимо от их знаний в сфере юриспруденции, разбив каждую форму недобросовестной конкуренции на статьи и объединив их в одну главу.

Изначально, поправки в ФЗ «О защите конкуренции» не входили в «четвертый монопольный проект», но они были включены туда после принятия «четвертого антимонопольного проекта» в январе 2015 года. После долгих обсуждений общественности 5 октября 2015 года все-таки был принят ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные акты Российской Федерации», включивший в себя детализированные поправки в сфере недобросовестной конкуренции.

Глава 2.1 ФЗ «О защите конкуренции» выделяет семь запретов на недобросовестную конкуренцию, а также указывает, что данный перечень запретов является открытым. Наиболее широкому анализу подвергаются три самостоятельных состава недобросовестной конкуренции: дискредитация, введение в заблуждение, некорректное сравнение. Как уже было отмечено, большая роль отводится судебной практике и ее влиянию при разрешении споров в судах.

Законодатель дал строгое определение понятию «недобросовестная конкуренция»¹. Оно приведено в п. 9 ст. 4. ФЗ «О защите конкуренции»: под недобросовестной конкуренцией понимаются «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».

Из данного понятия, приведенного в Законе можно выделить следующие признаки, которые являются обязательными для определения конкуренции как недобросовестной².

1. Недобросовестная конкуренция - всегда действие. Даже при наличии возможных других признаков бездействие не может рассматриваться как недобросовестная конкуренция в отличие от монополистической деятельности. В некоторых случаях бездействие может быть признано монополистической деятельностью.

¹Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О защите конкуренции».

² *Серебруев И. В.* Правовая природа недобросовестной конкуренции: понятие, признаки, формы // Бизнес, Менеджмент и Право, 2015. № 1. С. 146-149.

2. Иным обязательным условием является ведение субъектами своей деятельности на одном товарном рынке, в одной сфере. Проще говоря, субъект, против которого направлены действия недобросовестной конкуренции, и субъект, осуществляющий данные действия, должны находиться в конкурентном положении между собой.

3. Квалифицирующим признаком недобросовестной конкуренции также является противоречие субъекта законодательству РФ, обычаю делового оборота, принципам добросовестности, разумности, справедливости. Весьма субъективный подход к моральным качествам дает широкий простор для споров в сфере недобросовестной конкуренции.

4. И завершающим условием недобросовестной конкуренции является причинение убытков или нанесение вреда деловой репутации конкурента в результате правонарушения. Далеко не всегда они должны иметь реальный характер. Во многих случаях достаточно и возможного причинения вреда.

В редакции №32 от 13.07.2015г ФЗ «О защите конкуренции» формы недобросовестной конкуренции лишь перечислялись в статье 14, не имея при этом детализации, уточнения и пояснения для субъектов рынка, давая последним возможность чересчур субъективного подхода при возникновении споров³.

В настоящей редакции №35 от 03.07.2016г. формы недобросовестной конкуренции расширены до уровня главы и каждая из форм выделена в отдельную статью, объединяясь в главу 2.1.

Проведем анализ форм недобросовестной конкуренции, указанных в главе 2.1 ФЗ «О защите конкуренции». Всего в ФЗ выделено семь форм, но данный перечень не является закрытым. Ввиду быстрого развития товарных отношений, возникновения новых товаров, услуг невозможно сделать перечень форм недобросовестной конкуренции полностью сформированным, поэтому законодатель правильно выделяет отдельную - статью 14.8 «Запрет на иные формы недобросовестной конкуренции».

1. Дискредитация

Само слово «дискредитация» пришло к нам из французского языка, что в переводе означает «подрывать доверие». Под дискредитацией понимают умышленные действия, направленные на подрыв авторитета, имиджа, доверия.⁴

В статье 14.1 указано, что «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». Помимо этого, законодатель закрепляет в отношении чего конкурентный субъект может нанести вред конкурентный субъект:

- а) качество и потребительские свойства товара, способы и условия его изготовления или применения;
- б) количество товара, его наличие и возможность применения;
- в) условия, на которых данный товар продается (например, цена).

Помимо ФЗ «О защите конкуренции» правовые отношения, касающиеся данной статьи, регулируются ст. 152 ГК РФ «Защита чести, достоинства, деловой репутации», в которой разъясняются права гражданина и организации, в отношении которых были совершены неправомерные действия порочащие честь, достоинства и репутацию. К примеру, пострадавшее лицо, доказав, что сведения являются порочащими, имеет право требовать в суде признание таких сведений недействительными и разместить данную информацию в тех же СМИ, в которых были указаны порочащие сведения. Помимо этого, лицо имеет право взыскать убытки, нанесенные порочащими сведениями и моральные ущербы.

Суды при разрешении споров, касающихся этой статьи должны руководствоваться Постановлением Пленума Верховного суда РФ от 24.02.2005г. «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

2. Введение в заблуждение.

Введение в заблуждение потребителей включает в себя четыре вида: обмеривание, обвешивание, обсчет, введение в заблуждение относительно определенных свойств товара и иные виды и способа введения в заблуждение. Обмеривание подразумевает под собой продажу или отпуск товара меньшего размера, чем было определено договором купли-продажи. Обвешивание - это отпуск товара меньшего веса, чем было обусловлено договором купли-продажи. Обсчет, в свою очередь, взимание большей суммы, чем было определено товара, работы или услуги, предусмотренной договором купли-продажи⁵. Введение в заблуждение относительно определенных свойств товара - это передача товара, не соответствующего требованиям, которые заранее были определены между субъектами договора купли-продажи. Формулировка «иные виды и способы введения в заблуждение» дает понять, что данный перечень не закрыт и по своему субъективному отношению можно выделить еще много способов введения в заблуждение.

В статье 14.2 главы 2.1 законодатель устанавливает в отношении чего конкретно субъект может вводиться в заблуждение:

³Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О защите конкуренции».

⁴Конкурентное право: Учебник / С. А. Пузыревский, Д. А. Гаврилов, Д. И. Серегин. М.: Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015. 416 с.

⁵ Каминка А. И. Очерки торгового права. М.: Статут, 2012.

1. Качество и потребительские свойства товара, его пригодность для определенных целей, непосредственно само назначение товара.

2. Количество товара и его наличие на рынке.

3. Место производства товара и наличие гарантийных обязательств.

4. Условия, на основании которых товар реализуется на рынке.

3. В статье 14.3 говорится о недобросовестной конкуренции путем некорректного сравнения. Данная статья требует детального рассмотрения, что же такое некорректное сравнение. Во-первых, некорректное сравнение - это сопоставление одного товара с другим посредством использования слов превосходящего характера, к примеру «лучший», «первый» и так далее. Во-вторых, это использование исключительно субъективных средств сравнения и сравнение объектов, которых невозможно сравнить объективно. В третьих - это использование негативных средств сравнения.

Выделяют два вида некорректного сравнения: негативный и позитивный. При негативном некорректном сравнении один субъект принижает качества товара конкурента и при этом превозносит свои. Это как раз и есть пример использования слов «лучший», «первый», «единственный» и т. д. При позитивном некорректном сравнении, которое еще называют сравнением-паразитом, субъект использует позитивные качества и уже сложившуюся хорошую репутацию второго субъекта. Для понимания можно привести пример слогана «Наш товар так же хорошо, как и товар другого лица». По сути, он никак не задевает качества товара другого субъекта, однако использует его уже сложившиеся позитивные характеристики.

4. Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Средства индивидуализации закреплены в главе 76 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с ней, такими средствами являются товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, наименование места происхождения товара. Фирменное наименование, согласно ст. 1473 ГК РФ, это индивидуальное название юридического лица, которое должно содержать указание на то, какой организационно-правовой формой оно является. Например, публичное акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, и т.д. Все данные по юридическому лицу заносятся в ЕГРЮЛ. Ранее, режим средств индивидуализации определялся Законом РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров. Так, в соответствии со статьей 1 данного закона, знак обслуживания и товарный знак - это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических или физических лиц, а наименование места происхождения товара, согласно ст. 30, это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект), используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, либо природными условиями и людскими факторами одновременно.⁶

Позднее данный Закон отменили, а правовое регулирование, касающееся товарных знаков, знаков обслуживания и мест происхождения товаров закрепляются в четвертой части 76 главе Гражданского кодекса РФ.

Таким образом, в соответствии со статьей 14.4 ФЗ «О защите конкуренции» использование иным субъектом чужого товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования или наименования места происхождения товара может повлечь за собой жалобу в орган ФАС. В соответствии с частью 2 данной статьи, после вынесения органом ФАС решения, заинтересованное лицо может направить в уполномоченный орган исполнительной власти указанный акт с целью признания недействительной правовой охраны этого товарного знака.

5. В статье 14.5 говорится о запрете недобросовестной конкуренции связанной с использованием результатов интеллектуальной деятельности. Результаты интеллектуальной деятельности имеют свое закрепление в ст. 1225 ГК РФ и их список является исчерпывающим. Законодатель не предусматривает иных видов результатов интеллектуальной деятельности. Согласно ст. 1225 ГК РФ это произведения науки, литературы и искусства; коммерческие обозначения, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); наименования мест происхождения товаров; базы данных; товарные знаки и знаки обслуживания; исполнения; фирменные наименования; фонограммы; секреты производства (ноу-хау); сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); топологии интегральных микросхем; изобретения;

⁶ Марканов Д. Ю. Недобросовестная конкуренция в области исключительных прав // Имущественные отношения в Российской Федерации, 2015. № 2. С. 52-60.

селекционные достижения; полезные модели; промышленные образцы. В соответствии со ст. 14.5 «О защите конкуренции» продажа, обмен или введение в производство выше указанного запрещено.

6. Следующим видом недобросовестной конкуренции является смешение. Смешение в конкурентном праве - это использование тождественных знаков, эмблем, наименования и т. д. субъектом-конкурентом. В статье 14.6 говорится о запрете недобросовестной конкуренции, связанной с созданием смешения. Законодатель характеризует смешение, как копирование или какой-либо формы имитация внешних признаков товара. Это касается не только наименования, эмблем и иных бросающихся в глаза надписей, но и цветовой гаммы. Помимо этого, использование тождественных объектов, которые характеризуют внешние признаки предмета, также является незаконным⁷.

7. Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием, распространением, получением информации, составляющую коммерческую или иную тайну. Тайна - это режим конфиденциальной информации, которая всегда охранялась и будет охраняться законом. Адвокатская тайна, медицинская, государственная. Все они подлежат строгой сохранности и защите. Нарушение признаков тайны может повлечь за собой порой серьезные последствия. На рынке, ее разглашение может повлечь за собой оскорбление и снижение деловой репутации организации или лица. Поэтому статья ст. 14.7 ФЗ «О защите конкуренции» является регулятором отношений в сфере коммерческой и иной тайны на рынке. Получение и распространение информации субъектом-конкурентом строго запрещено без согласия на это субъекта, которому эта тайна принадлежит. Также запрещено распространение тайны субъектом, который имеет права по условиям договора использовать тайну⁸.

Во многих странах есть еще такое понятие, как «демпинг»⁹. Это слово английского происхождения и подразумевает под собой продажу товаров и услуг по искусственно заниженным ценам, либо же тайны сговор на торгах. Основными целями демпинга является поднятие и закрепление своей репутации на рынке, а также вытеснение конкурентов. Сейчас это стало большой проблемой и такие страны как Англия, Германия, Франция уже стали применять антидемпинговые законы, поскольку демпинг нарушает принцип справедливости и ведет к банкротству местных производителей.

В России прописано наказание за недобросовестную конкуренцию в Кодексе административных правонарушений. В ст.14.33 КоАП сказано, что недобросовестная конкуренция влечет за собой наложение штрафа в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей. За использование результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг предусмотрено более строгое наказание - наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей. Это обусловлено особым вниманием к защите авторских прав и прав интеллектуальной собственности в стране.

За более серьезные правонарушения в области конкуренции предусмотрено уголовное наказание. В соответствии со ст. 178 УК РФ минимальным наказанием является штраф в размере 300 000 тысяч рублей, а за использование насилия и угроз в области конкуренции лица наказываются принудительными работами на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от одного года до трех лет.

Помимо всего этого разновидностью недобросовестной конкуренции является преднамеренное банкротство. Когда руководители организаций и ИП, попав в сложную ситуацию, специально предпринимают действия, которые ведут к банкротству предприятия, то есть к неспособности удовлетворить требования кредиторов ввиду неплатежеспособности. Такая искусственная неспособность и неплатежеспособность может достигаться различными способами. Самый распространенный - заключение заведомо невыгодной сделки. Также очень часто в практике встречаются значительные денежные переводы дружественным лицам или же создание дочерних предприятий.

По отношению к кредиторам проявлением недобросовестной конкуренции является само введение процедуры банкротства, поскольку их положение ухудшается. Требования удовлетворяются согласно очереди, установленной реестром требований кредиторов. То есть кредиторы третьей очереди получают удовлетворение своих требований только после того, как будут удовлетворены требования кредиторов

⁷ Научно-практический комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» (постатейный) / К. Н. Алешин, А. В. Андросенко, И. Ю. Артемьев и др.; отв. ред. И. Ю. Артемьев. М.: Статут, 2015.

⁸ Шретер В. Недобросовестная конкуренция // Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М., 2005.

⁹ Райзберг Б., Стародубцева Е. / Большой экономический словарь. Москва. Инфра-М., 2015. 512 с.

первой и второй очереди. А в случае отсутствия имущества требования кредиторов считаются погашенными. Таким образом, кредиторам приносится зачастую большой ущерб.

Относительно недавно появилась практика специального банкротства организаций другими организациями-конкурентами с целью устранения первых на рынке. То есть одна организация предоставляет другим денежные средства в определенно завешенном размере в кредит, зная, что иная организация их погасить не сможет. Спустя некоторое время организация, действующая недобросовестно, подает заявление в суд о признании организации, которой были выданы денежные средства, банкротом. Суд удовлетворяет это заявление, организация признается банкротом, требования организации, предоставившей денежные средства, включаются в реестр требования кредиторов. Таким образом, главная цель выполнена; организация-конкурент признана банкротом и больше не существует.

Поведя итог всему указанному, поправки в ФЗ «О защите конкуренции» не понесли особых изменений, но детализировали, упростили понимание и применение. Помимо этого, поправки снимают спорные вопросы, которые ранее существовали в судебной практике, уделяв особое внимание защите прав на результаты интеллектуальной деятельности и использование тождественных обозначений.

Литература

1. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О защите конкуренции».
2. *Серебруев И. В.* Правовая природа недобросовестной конкуренции: понятие, признаки, формы // Бизнес, Менеджмент и Право. Екатеринбург, 2015. № 1. С. 146-149.
3. *Пузыревский С. А., Гаврилов Д. А., Серегин Д. И. М.*: Конкурентное право: Учебник / Москва. Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015. 416 с.
4. *Шретер В.* Недобросовестная конкуренция // Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М., Москва. Статут, 2005.
5. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» (постатейный) / К. Н. Алешин, А. В. Андросенко, И. Ю. Артемьев и др.; отв. ред. И. Ю. Артемьев. М.: Москва. Статут, 2015.
6. *Каминка А. И.* Очерки торгового права. М.: Москва. Статут, 2012.
7. *Райзберг Б., Стародубцева Е.* / Большой экономический словарь. Москва. Инфра-М., 2015. 512 с.
8. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 24.02.2005. «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».
9. *Варламова А. Н.* Недобросовестная конкуренция: направления совершенствования правового регулирования // Москва. Юрист, 2015. № 1. С. 23-30.