

УДК 343.533(470)
ББК Х404.06(2Рос)

В.Г. БЛИНОВ, В.В. БЛИНОВА

НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ И ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ

Ключевые слова: добросовестность, разумность, справедливость, недобросовестная конкуренция, злоупотребление правом, соотношение понятий, форма, антиконкурентные соглашения.

В статье рассматриваются вопросы соотношения понятий «недобросовестная конкуренция» и «злоупотребление правом» на примере институтов предпринимательского права. Авторами поставлена задача исследования доктринальных взглядов на критерии разграничения указанных понятий, тенденций их взаимосвязи. Авторы не разделяют мнение ученых-правоведов, которые считают, что понятия «недобросовестная конкуренция» и «злоупотребление правом» не связаны, полагают, что недобросовестная конкуренция является формой злоупотребления правом, за исключением тех недобросовестных конкурентных действий, которые прямо запрещены законом.

V. BLINOV, V. BLINOV

UNFAIR COMPETITION AND ABUSE OF RIGHTS

Key words: good faith, reasonableness, justness, unfair competition, abuse of law, correlation of concepts, form, anticompetitive agreements.

The article deals with the issues of correlation between concepts «unfair competition» and «abuse of rights» using the example of institutions of entrepreneurial law. The authors set the task of researching doctrinal views on the criteria for distinguishing these concepts, the trends of their interconnection. The authors do not share the opinion of legal scientists denying the connection between the concepts "unfair competition" and "abuse of rights" and believe that unfair competition is a form of abuse of rights, except for those unfair competitive actions that are expressly prohibited by law.

Согласно п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), «не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке»¹.

Некоторая неопределённость формулировки данной статьи поставила перед наукой частного права множество вопросов. Каково соотношение между понятиями «недобросовестная конкуренция» и «злоупотребление правом»? Является ли недобросовестная конкуренция формой злоупотребления

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-прав. Системы «КонсультантПлюс».

правом? Все ли действия хозяйствующих субъектов, представляющие собой акты недобросовестной конкуренции, могут представлять собой злоупотребление правом?

Представляется, что в первую очередь необходимо разобраться с понятием «недобросовестная конкуренция».

В п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) дается следующее определение понятию «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»¹.

Данное определение детально указывает на критерии недобросовестной конкуренции. Прежде всего недобросовестная конкуренция – это действия, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. Однако не только недобросовестная конкуренция, но и злоупотребление доминирующим положением и заключение антиконкурентных соглашений (согласованные действия) также направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности. Конкуренция сама по себе – это борьба за преимущества. Поэтому очевидно, что данный критерий не указывает на отличительные особенности именно недобросовестной конкуренции.

Далее, недобросовестная конкуренция противоречит законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. По нашему мнению, совокупность этих критериев и отличает недобросовестную конкуренцию от иных нарушений конкурентного законодательства.

В.И. Еременко указывает, что требования добросовестности, разумности и справедливости в отечественной правовой доктрине характеризуются следующим образом: «“добросовестность” означает фактическую честность субъектов в их поведении, “разумность” – осознание правомерности своего поведения, “справедливость” – соответствие поведения субъектов господствующим в обществе морально-этическим и нравственным нормам» [5].

Согласно последнему критерию, действия, составляющие недобросовестную конкуренцию, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

¹ О защите конкуренции: Фед. закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ [Электронный ресурс] // Рос. газета. Фед. выпуск. 2006. № 4128(0), 27 июля. URL: <https://rg.ru/2006/07/27/zaschita-konkurencii.html> (дата обращения: 09.02.2018).

По мнению А.Н. Варламовой, вряд ли можно согласиться с тем, что в результате соответствующих действий круг лиц, у которых могли возникнуть убытки, – исключительно конкуренты. Если речь идет о такой форме недобросовестной конкуренции, как «введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей», то в данном случае, скорее всего, вред будет нанесен потребителям товара, а не конкурентам [2. С. 148].

Многие исследователи разделяют позицию, согласно которой при недобросовестной конкуренции вред может наноситься как потребителям [7. С. 9], так и конкурентам, а также неопределенному кругу конкурентов.

Таким образом, понятие «недобросовестная конкуренция» характеризует общий тип поведения субъектов предпринимательства по неправомерному осуществлению конкурентных действий (приемов), которые противоречат законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Наряду с общим определением недобросовестной конкуренции российское законодательство содержит примерный перечень запрещенных действий. Соответственно, запрет на недобросовестную конкуренцию осуществляется в рамках конструкции общего запрета данного правонарушения, а также примерного перечня специальных запретов отдельных актов недобросовестной конкуренции. Общий запрет, как правило, содержится в определении недобросовестной конкуренции [9. С. 15–22].

Каково соотношение между понятиями «недобросовестная конкуренция» и «злоупотребление правом»?

По мнению С.Д. Радченко, формулировка названия ст. 10 ГК РФ «пределы осуществления гражданских прав» не позволяет утверждать, что «все названные в ней действия являются формами злоупотребления правом» [11. С. 91]. Вывод о том, что недобросовестная конкуренция является одной из форм злоупотребления правом, был бы вполне закономерен, если бы положения п. 1 ст. 10 ГК РФ были сформулированы следующим образом: «Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, злоупотребление доминирующим положением, а также злоупотребление правом в иных формах», однако рассматриваемый пункт сформулирован законодателем иначе [11. С. 91–92].

Некоторые исследователи считают, что между понятиями «недобросовестная конкуренция» и «злоупотребление правом» нет связи, обращают внимание на то, что недобросовестная конкуренция – это не злоупотребление правами, а злоупотребление определенными экономическими возможностями, нарушение неких «правил игры на рынке» [3, 6].

М.В. Новиков, напротив, считает, что недобросовестная конкуренция является формой злоупотребления правом [8. С. 14–16]. Указывая, что перечень форм злоупотребления правом в ч. 1 ст. 10 ГК РФ является открытым, он пи-

шет: «фраза “не допускается... иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав” показывает, что эта норма права сформулирована достаточно широко, в том числе причисляя к ним еще недобросовестную конкуренцию. Потому лишено всякого смысла уточнять каждый раз недобросовестную конкуренцию в качестве формы злоупотребления гражданским правом путем ее прямого упоминания в ст. 10 ГК РФ» [8. С. 14–16].

В.И. Еременко отмечает, что указанная точка зрения «является ярким примером подмены понятий, когда право на честную конкуренцию каким-то непостижимым образом превращается в право на недобросовестную конкуренцию» [5. С. 19].

Соглашаясь с этим замечанием, А.Н. Варламова высказывается так: «Действительно, вряд ли соотношение злоупотребления правом и недобросовестной конкуренции можно определить столь просто – как включение в целом всех форм недобросовестной конкуренции в институт злоупотребления правом. Вместе с тем на вопрос, возможно ли полностью разделить эти институты, также однозначного ответа пока нет» [1. С. 28].

По нашему мнению, небезосновательна позиция О.В. Голиковой [4. С. 39–45]. Понимая, что «с одной стороны, недобросовестная конкуренция – это злоупотребление правом, с другой стороны, существует законодательный запрет определенных недобросовестных конкурентных действий, делающий невозможным определение этих действий в качестве злоупотребления правом», она приходит к выводу, что недобросовестные конкурентные действия, прямо не запрещенные законом, представляют собой злоупотребление правом.

Для пресечения недобросовестной конкуренции конструкция злоупотребления правом используется в основном, когда субъект предпринимательства совершает определенные конкурентные действия, противоречащие общим правовым принципам (добропорядочности, разумности и справедливости и др.), но не предусмотренные специальными нормами законодательства, т.е. когда отсутствуют конкретные запреты этих действий, но существует принципиальный (общий) запрет данного типа поведения в общих нормах. Поэтому к специальным запретам, перечисленным в гл. 2.1 Закона о защите конкуренции, вряд ли следует применять общую норму о злоупотреблении правом (ст. 10 ГК РФ) [10. С.446].

Таким образом, на сегодняшний день отсутствует единство мнений по поводу соотношения понятий недобросовестной конкуренции и злоупотребления правом. Однако представляется наиболее убедительной позиция учёных, которые признают недобросовестную конкуренцию формой злоупотребления правом, за исключением тех недобросовестных конкурентных действий, которые прямо запрещены законом.

Литература

1. Варламова А.Н. Недобросовестная конкуренция: направления совершенствования правового регулирования // Юрист. 2015. № 1. С. 23–30.
2. Варламова А.Н. Правовое обеспечение развития конкуренции. М.: Статут, 2010. 301 с.
3. Волков А.В. Злоупотребление гражданскими правами: проблемы теории и практики. М.,

2009.

4. Голикова О.В. Недобросовестная конкуренция и злоупотребление правом // Конкурентное право. 2011. № 1. С. 39–45.

5. Еременко В.И. Соотношение интеллектуальной собственности и недобросовестной конкуренции // Конкурентное право. 2014. № 3. С. 13–25.

6. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ: в 2 т. Т. 1. Части первая, вторая ГК РФ / под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина; Ин-т государства и права РАН. 5-е изд. М.: Юрайт, 2010.

7. Кондратовская С.Н. Правовые проблемы пресечения недобросовестной конкуренции на товарных рынках: дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005. 177 с.

8. Новиков М.В. Недобросовестная конкуренция и злоупотребление правом: вопросы соотношения // Конкурентное право. 2017. № 1. С. 14–16.

9. Паращук С.А. Понятие и виды недобросовестной конкуренции в проекте изменений законодательства о защите конкуренции // Юрист. 2015. № 1. С. 15–22.

10. Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лакно. М.: Норма, Инфра-М, 2017. 992 с.

11. Радченко С.Д. Злоупотребление правом в гражданском праве России. М., 2010. 224 с.

References

1. Varlamova A.N. *Nedobrosovestnaya konkurenciya: napravleniya sovershenstvovaniya pravovogo regulirovaniya* [Unfair competition: directions for improving legal regulation]. *Yurist*, 2015, no. 1, pp. 23–30.

2. Varlamova A.N. *Pravovoe obespechenie razvitiya konkurencii* [Legal support of competition development]. Moscow, Statut Publ., 2010, 301 p.

3. Volkov A.V. *Zloupotreblenie grazhdanskimi pravami: problemy teorii i praktiki* [Abuse of civil rights: problems of theory and practice]. Moscow, 2009.

4. Golikova O.V. *Nedobrosovestnaya konkurenciya i zloupotreblenie pravom* [Unfair Competition and Right Abuse]. *Konkurentnoe pravo*, 2011, no. 1, pp. 39–45.

5. Eremenko V.I. *Sootnoshenie intellektual'noi sobstvennosti i nedobrosovestnoi konkurencii* [Correlation of intellectual property and unfair competition]. *Konkurentnoe pravo*, 2014, no. 3, pp. 13–25.

6. Abova T.E., Kabalkin A.Yu., eds. *Commentarii k Grazhdanskomu kodeksu RF: v 2 t. T. 1. Chasti pervaya, vtoraya GK RF. 5-e izd.* [Commentary on the Civil Code of the Russian Federation. 2 vols. Vol. 1: Parts one, the second Civil Code of the Russian Federation]. Moscow, Yurait Publ., 2010.

7. Kondratovskaya S.N. *Pravovye problemy presecheniya nedobrosovestnoi konkurencii na tovarnykh rynkakh: dis. ... kand. jurid. nauk* [Legal problems of suppression of unfair competition in commodity markets. Doct. Diss.]. St. Petersburg, 2005, 177 p.

8. Novikov M.V. *Nedobrosovestnaya konkurenciya i zloupotreblenie pravom: voprosy sootnosheniya* [Unfair competition and abuse of law: issues of correlation]. *Konkurentnoe pravo*, 2017, no. 1, pp. 14–16.

9. Parashchuk S.A. *Ponyatie i vidy nedobrosovestnoi konkurencii v proekte izmenenii zakonodatel'stva o zashchite konkurencii* [Concept and types of unfair competition in the draft amendments to the legislation on protection of competition]. *Yurist*, 2015, no. 1, pp. 15–22.

10. Gubin E.P., Lakhno P.G., eds. *Predprinimatel'skoe pravo Rossiiskoi Federatsii* [Business Law of the Russian Federation]. Moscow, Norma, Infra-M Publ., 2017, 992 p.

12. Radchenko S.D. *Zloupotreblenie pravom v grazhdanskom prave Rossii* [Abuse of the law in the civil law of Russia]. Moscow, 2010, 224 p.

БЛИНОВ ВЛАДИМИР ГЕОРГИЕВИЧ – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин, Чувашский государственный университет, Россия, Чебоксары (bvg160467@mail.ru).

BLINOV VLADIMIR – Candidate of Legal Sciences, Associate Professor of Civil Law Disciplines Department, Chuvash State University, Russia, Cheboksary.

БЛИНОВА ВИКТОРИЯ ВЛАДИМИРОВНА – магистрант юридического факультета, Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, Россия, Москва.

BLINOVA VICTORIA – Master's Program Student of Law Faculty, Lomonosov Moscow State University, Russia, Moscow.
