

Прямая речь «...»

Недобросовестная конкуренция в контексте четвертого антимонопольного пакета

Дела о недобросовестной конкуренции получают все большее распространение, становятся более неординарными и представляют особую сложность



Управляющий партнер юридической фирмы «Интеллектуальный капитал»
Роман Владимирович Скляр

Современные экономические отношения в обществе проходят очередной этап своего развития, несмотря на общемировые проблемы и кризис в экономике, бизнес продолжает развиваться в сложившихся условиях. Одним из двигателей экономики любого государства является конкуренция. Конкуренция есть соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров в соответствующем сегменте товарного рынка. Данное соперничество приводит к динамичному развитию различных сфер жизни общества, ведет к развитию производства, рынков сбыта, качественному и иному улучшению товаров, работ и услуг. Однако конкуренция может обретать формы, не отвечающие принятым в обществе принципам добропорядочности и законности.

Недобросовестная конкуренция, к сожалению, является неотъемлемой частью экономической жизни общества. На ведущих мировых рынках, для которых характерно наличие развитых конкурентных отношений, осуществляется их законодательное регулирование, в том числе и отношений, связанных с недобросовестной конкуренцией, в целях недопущения приобретения необоснованных преимуществ хозяйствующими субъектами.

В России отношения в сфере недобросовестной конкуренции регулируются Парижской конвенцией по охране промышленной собственности (статья 10 bis) и Федеральным законом «О защите конкуренции» (статья 14). Несмотря на довольно скромный объем правовых норм, регулирующих отношения в этой сфере, нарушения в данной области, как правило, удается своевременно пресекать, в чем большая заслуга Федеральной антимонопольной службы России. В сентябре 2015 года Государственной думой был принят Федеральный закон «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», или так называемый четвертый антимонопольный пакет, которым в закон «О защите конкуренции» введена отдельная глава, посвященная недобросовестной конкуренции. Закон вступит в силу с 5 января 2016 года.

Четвертый антимонопольный пакет более глубоко рассматривает недобросовестное поведение на товарных рынках и устанавливает следующие виды недобросовестной конкуренции: дискредитация, введение в заблуждение, некорректное сравнение, недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации, недобросовестная конкуренция, связанная с использованием результатов интеллектуальной деятельности, недобросовестная конкуренция, связанная с созданием смешения, недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну.

Указанный перечень не является исчерпывающим, актом недобросовестной конкуренции может быть признан всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Дела о недобросовестной конкуренции получают все большее распространение и приобретают все более неординарные формы. Такие дела условно можно разделить на два типа. Первый тип связан с актами недобросовестной конкуренции, в основе которых лежит распространение сведений, с помощью которых достигаются конкурентные преимущества. В основе второго типа актов недобросовестной конкуренции лежат результаты интеллектуальной деятельности, в том числе средства индивидуализации. Если говорить о втором типе актов недобросовестной конкуренции, то большинство нарушений связано с незаконным использованием товарных знаков. Здесь речь может идти как о незаконном, недобросовестном использовании товарных знаков, так и о приобретении и использовании прав на товарные знаки.

Федеральный закон «О защите конкуренции» указывает на то, что не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

В четвертой части Гражданского кодекса РФ (статья 1512) устанавливается, что предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия правовой охраны, если действия правообладателя, связанные с предоставлением правовой охраны товарному знаку или сходному с ним до степени смешения другому товарному знаку, признаны в установленном порядке злоупотреблением правом, либо недобросовестной конкуренцией.

Но, как мы видим, «приобретение и использование» исключительного права на товарный знак и «предоставление правовой охраны» товарному знаку, не являются тождественными понятиями. Приобретение исключительного права может происходить как вследствие предоставления правовой охраны

товарному знаку, так и по другим основаниям, в том числе по договору об отчуждении исключительного права, в порядке универсального правопреемства, даже по наследству, если правообладателем товарного знака являлся индивидуальный предприниматель.

Каким образом должен поступить Роспатент, если поступает решение о признании актом недобросовестной конкуренции действий, связанных с приобретением и использованием прав на товарный знак на основании договора? Как правило, Роспатент признает недействительной правовую охрану товарного знака на основании подобного решения антимонопольного органа. Устоявшейся судебной практики по данному вопросу нет, зачастую суды признают правомерными действия Роспатента по признанию недействительной правовой охраны товарного знака. Вместе с тем, в совместном постановлении Пленума, Верховный и Высший арбитражный суды указали, что признание недобросовестной конкуренцией только действий по использованию товарного знака, но не по его государственной регистрации, не является основанием оспаривания предоставления правовой охраны товарному знаку. В этом отношении существует серьезная проблема, требующая решения — применять ли в данном случае норму о признании правовой охраны товарного знака недействительной, или применять другие нормы права, например, представляется возможным применять нормы о недействительности сделок. Но любой из выбранных путей повлечет за собой ряд правовых и экономических последствий, которые требуют детального внимания.

Для признания действий лица актом недобросовестной конкуренции, необходимо установить наличие конкурентных отношений с нарушителем, установить, что такие действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, что действия 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.

Дела, связанные с недобросовестной конкуренцией, как правило, представляют особую сложность. Это вызвано тем, что лицо, действуя недобросовестно, обычно не нарушает закон, и необходима оценка его действий с точки зрения добропорядочности, разумности и справедливости. Для данной оценки не существует однозначных, установленных критериев. Категории добропорядочности, разумности и справедливости относятся к морально-этическим и оставляют широкую возможность для субъективного толкования, тем не менее, это именно те категории, опираясь на которые можно сделать вывод о наличии или отсутствии в действиях лица акта недобросовестной конкуренции. При наличии формальных признаков, решение о признании или непризнании действий лица актом недобросовестной конкуренции может приниматься исходя из множества факторов, в том числе времени осуществления действий, места их осуществления, истории взаимоотношений между конкурентами, отношения потребителей к действиям конкурентов и др.

Причинение или способность данными действиями причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам, либо нанесение или способность причинения вреда их деловой репутации являются важными признаками недобросовестной конкуренции. Имущественные потери при недобросовестной конкуренции возникают в большинстве случаев у прямых конкурентов нарушителя, с которыми он в силу специфики рыночного взаимодействия не связан ни договорными, ни хозяйственными отношениями.

Стремление к быстрой, необоснованной прибыли за счет другого лица в основном и является экономической причиной возникновения недобросовестной конкуренции. Соблазн приобрести дополнительные преимущества для себя за счет конкурента возникает не только у небольших компаний, стремящихся походить на своих известных и крупных конкурентов, но и у компаний с общероссийской или даже мировой известностью. Недобросовестность небольших компаний проявляется в основном в стремлении в том или ином виде использовать известное имя, бренд конкурента. Среди крупных компаний приобретает распространение такая форма недобросовестной конкуренции, как прямая или косвенная дискредитация конкурента.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию наступает в виде штрафа. По общему правилу, для юридических лиц штраф за недобросовестную конкуренцию составляет от 100 тыс. руб. до 500 тыс. руб. Исключение составляет наказание за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг. В этом случае штраф составит от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее 100 тыс. руб.

Проблема недобросовестной конкуренции существует на протяжении всего времени развития экономических отношений, постоянно приобретая новые формы. Своевременная защита своих прав от действий недобросовестного лица-конкурента позволит сохранить свое честное имя в глазах потребителей и партнеров по бизнесу, избежать возможных или снизить возникшие убытки, привлечь к ответственности нарушителя.

О компании

**Интеллектуальный
Капитал**

■ Фирма основана в 2007г.

■ Ключевыми направлениями работы фирмы являются судебные споры, налоговое право, антимонопольное право, интеллектуальная собственность, банкротство.

■ Специалистами фирмы являются адвокаты, патентные поверенные, члены Палаты налоговых консультантов

■ За годы существования фирмы реализовано более 100 успешных судебных кейсов

■ «Интеллектуальный капитал» является членом Международной ассоциации владельцев товарных знаков и патентных поверенных (INTA)

■ Компания имеет налаженные связи с иностранными юридическими фирмами, в том числе с патентными поверенными

■ «Интеллектуальный капитал» осуществляет деятельность pro bono

■ Хоккейная команда «Интеллектуальный капитал» является членом Любительской хоккейной лиги Москвы

www.intelcapital.ru