

## Добросовестная конкуренция: условия и принципы

УДК 347.124

**Козлова Марина Юрьевна**

Кандидат юридических наук, доцент, ведущий научный сотрудник Института права, Волгоградский государственный университет (г. Волгоград, Россия); e-mail: kozlova@volsu.ru

Статья получена: 17.01.2017. Рассмотрена: 24.01.2017. Одобрена: 04.03.2017. Опубликовано онлайн: 24.03.2017. © РИОР

**Аннотация.** Статья посвящена анализу условий и принципов добросовестной конкуренции. Реализация конкурентной политики приводит к созданию условий для добросовестной конкуренции, эффективной защите интересов лиц, пострадавших от незаконной, недобросовестной конкуренции, предотвращению нарушений конкурентного законодательства. В статье выявляются признаки добросовестной конкуренции, условия ее осуществления, принципы гражданского законодательства, способствующие формированию условий добросовестной конкуренции. Определено значение добросовестности хозяйствующих субъектов для конкуренции, сформулировано понятие добросовестной конкуренции, установлено, что реализация основных начал гражданского законодательства играет существенную роль в формировании добросовестной конкурентной среды. Добросовестная конкуренция предполагает поведение хозяйствующих субъектов на основе доверия друг к другу, с соблюдением принципа добросовестности, исключая деятельность, связанную со злоупотреблением доминирующим положением, недобросовестной конкуренцией, ограничением конкуренции.

**Ключевые слова:** защита конкуренции, добросовестная конкуренция, добросовестность, баланс интересов, гражданский оборот, равенство.

Российское законодательство использует такую категорию, как добросовестная конкуренция, однако ее содержания не раскрывает. В юридической и экономической литературе этот термин довольно активно применяется [4. С. 23]. Такое понятие, действительно, не лишено смысла, поскольку защищаться должна конкуренция, которая воплощается в законных и добросовестных действиях, и именно добросовестность должна быть ориентиром поведения всех участников экономических отношений. Добросовестная конкуренция поддерживается разнообразными средствами, используемыми как гражданским, так и конкурентным законодательством. Так, конкурентное законодательство содержит нормы, предписывающие субъектам определенное поведение, которое касается порядка заключения, содержания договоров, выбора контрагентов, оборота прав на средства индивидуализации и т.д. Таким образом очерчиваются пределы до-

### FAIR COMPETITION: CONDITIONS AND PRINCIPLES

**Kozlova Marina**

Candidate of Legal Sciences, Associate Professor, Leading Researcher, Institute of Law, Volgograd State University (Volgograd, Russia); e-mail: kozlova@volsu.ru

Manuscript received: 17.01.2017. Revised: 24.01.2017. Accepted: 04.03.2017. Published online: 24.03.2017. © RIOR

**Abstract.** The article is dedicated to an analysis of the conditions and principles of fair competition. Realization of competition policy leads to a creation of conditions for fair competition, effective protection of person's interests, prevention of breaking competitive

legislation. What are the competition conditions? What kind of competition should be supported and protected? Can a potential of civil law methods be used? Purpose: to discover signs of fair competition, conditions of its realization, principles of civil law, promoting to make conditions for fair competition. The meaning of fairness of entities for competition is determined, definitions of fairness of entities are formulated. Realization of civil law basics plays a big role in creating a fair competition environment. Fair competition means a behavior of entities based on trust with the principle of fairness, excluding actions, connected to misuse of dominating position or unfair competition.

**Keywords:** protection of competition, fair competition, fairness, the balance of interests, civil circulation, equality.

пустимого поведения и формируется надлежащая конкурентная среда.

Реализация конкурентной политики приводит к созданию условий для добросовестной конкуренции, эффективной защите интересов лиц, потерпевших от незаконной, недобросовестной конкуренции, к предотвращению нарушений конкурентного законодательства. Следует выяснить, что представляет собой добросовестная конкуренция, как это понятие соотносится с понятиями конкуренции и недобросовестной конкуренции, при каких условиях возможна добросовестная конкуренция.

Предметом регулирования конкурентного законодательства выступают имущественные отношения, которые также составляют сферу гражданского права. Отношения, подпадающие под регулирование конкурентным законодательством, складываются в процессе обычной предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов. В особые, отдельные от имущественных, отношения, которые можно назвать конкурентными, субъекты регулирования, на наш взгляд, не вступают.

Имущественные отношения, как известно, являются предметом регулирования различных отраслей права. Для имущественных отношений, выступающих в качестве предмета гражданского права, характерно то, что это отношения лиц, находящихся в равном положении относительно друг друга. Речь идет о формальном, или юридическом, равенстве. Однако современное законодательство не может не принимать во внимание тот факт, что в результате хозяйственной деятельности может сформироваться экономическое неравенство, несущее потенциальный вред конкурентам, потребителям и всему обществу. Поэтому государство устанавливает пределы осуществления гражданских, или имущественных прав в виде запретов осуществлять антиконкурентные действия. Государство провозглашает и обеспечивает свободу экономической деятельности. Действуя в рамках этой свободы, хозяйствующие субъекты могут применять любые гражданско-правовые средства, не нарушая публично-правовые запреты. Одним из них является запрет использовать гражданские права для ограничения конкуренции, а также запрет злоупотреблять доминирующим поло-

жением на рынке. Соответственно, добросовестная конкуренция не может быть связана с ограничениями и злоупотреблением своим положением. В чем состоит добросовестность конкуренции, какое значение имеют принцип и презумпция добросовестности для действий, осуществляемых в процессе конкуренции?

Добросовестность составляет нравственную категорию, включенную в содержание нормы права. Вопрос о соотношении нравственных норм и норм права спорный, хотя бы в силу неопределенности нравственной нормы. Следует обратить внимание, что если мы говорим о принципе права, то мы не можем подразумевать исчерпывающую ясность и определенность его содержания. В принципе заложена основополагающая идея, которой должны руководствоваться субъекты отношений, а также правоприменитель, оценивая поведение субъектов. Идея, как правило, абстрактна, а не конкретна. Принцип нельзя сравнивать с «обычной» нормой, которая запрещает или предписывает определенное поведение, даже если выражен в норме законодательства. В то же время принципы имеют вполне определенный практический смысл, выступая в качестве основы для принятия правоприменительного решения [2. С. 24].

Добросовестность провозглашается как основное начало гражданского законодательства. В законодательстве могут встречаться отдельные указания на то, какое поведение можно считать добросовестным, а какое – нет. Общих правил не существует. В этом состоит сила принципа, поскольку он создает идеальную модель поведения, применимую к разнообразным конкретным ситуациям. На наш взгляд, невозможно создать нормативный акт или совокупность нормативных актов, которые исчерпывающим образом предусматривали бы все жизненные ситуации. Поэтому использование таких принципов, как добросовестность, позволяет преодолеть излишнюю казуистичность законодательства. Получается, что включение нравственной нормы в состав закона имеет безусловные преимущества. Содержание ее неопределенно и гибко, может быть использовано для разнообразных случаев.

Принцип добросовестности один из основополагающих принципов гражданского права:

если все субъекты гражданских отношений при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей руководствуются принципом добросовестности, достижимы цели экономической политики государства. Принцип добросовестности обеспечивает стабильность гражданского оборота и реализуется в том случае, если субъект проявляет уважение не только к нормам права и иным социальным регуляторам, но и учитывает интересы иных лиц, не проявляет злого умысла, честен, соблюдает верность принятым на себя обязательствам. Добросовестность может рассматриваться как психологическая установка, которой субъект должен руководствоваться в своем поведении. В то же время добросовестность имеет объективные проявления, которые могут быть оценены на предмет соответствия определенных стандартов поведения. Последовательное воплощение в жизнь принципа добросовестности формирует доверие друг к другу субъектов рыночных отношений, без которого участие в гражданском обороте представляется затруднительным.

Презумпция добросовестности означает, что стороны сделки могут полагаться на предоставляемую информацию и исходить из того, что декларируемые и истинные намерения субъектов гражданского оборота совпадают. «Все социальные институты функционируют на основе доверия. Не является исключением и гражданский оборот, эффективное функционирование которого возможно только на основе доверия» [1. С. 64]. Доверие необходимо не только в отношениях между частными лицами, но и в отношениях между государством, государственными органами и субъектами предпринимательской деятельности. Только провозглашением принципа добросовестности невозможно добиться доверия субъектов по отношению друг к другу: доверие должно складываться годами и подтверждаться неоднократно. Вместе с тем установление данного принципа в нормативном акте, а также последовательная реализация его представляются необходимым шагом на пути к доверию как элементу стабильности гражданских отношений.

Если говорить о конкуренции, то она возможна в условиях, когда хозяйствующие субъекты исходят из предположения о том, что они сами и другие лица в своей практике использу-

ют честные методы ведения предпринимательской деятельности, не допускают введения потребителей в заблуждение, не допускают злоупотребления доминирующим положением и пр. Такое предположение и есть доверие, в условиях которого формируется добросовестная конкуренция. Участники гражданского оборота, осуществляя принадлежащие им права, доверяют другим участникам и рассчитывают на их добросовестное поведение. Любые действия, которые приводят к появлению необоснованных преимуществ, приобретенных за счет ущемления прав и интересов других лиц, можно рассматривать как недобросовестные. При этом действия, которые можно расценить как недобросовестную конкуренцию, рассматриваются в качестве существенных препятствий деловой практики [3. С. 339]. Задача права в данном случае – определить стандарт добросовестного поведения в имущественных отношениях, а также выявить критерии добросовестности и недобросовестности.

Соблюдение принципа добросовестности способно сформировать такую конкурентную среду, в которой нет места поведению, подрывающему доверие, и предполагающему паразитирование на чужих достижениях, извлечение преимуществ из своего монопольного или доминирующего положения и т.п. Конкуренция, осуществляемая с помощью недозволенных или незаконных приемов, несправедлива и нарушает баланс интересов участников гражданских отношений. Поэтому конкуренция, нарушающая правила добросовестности и доверия, ни при каких условиях не может вписываться в модели поведения, санкционируемые со стороны государства. Таким образом, добросовестность участников гражданского оборота составляет необходимое условие стабильного гражданского оборота, который служит основой осуществления законной конкуренции. Однако требование добросовестного поведения, в том числе в сфере конкуренции, может войти в противоречие с основным началом гражданского законодательства, установленным в ст. 1 ГК РФ – осуществлением гражданских прав своей волей и в своем интересе.

Каждый хозяйствующий субъект имеет право заниматься предпринимательской деятельностью, осуществляя возможности, которые

предоставляет право и обычаи. Так, субъект предпринимательской деятельности имеет право самостоятельно определять собственную рыночную стратегию; иметь имущество на праве собственности; заключать любые сделки, не запрещенные законом, в собственном интересе. Хозяйствующий субъект должен учитывать запреты, установленные законодательством государства, в котором он ведет деятельность.

Реализуя возможность действовать по своей воле и в своих интересах, предприниматель, скорее всего, нарушит интересы других хозяйствующих субъектов, действующих на том же рынке. Предпринимательская деятельность по своему существу сопряжена со вторжением в сферу интересов других хозяйствующих субъектов и особенно конкурентов. Право заниматься предпринимательской деятельностью одного субъекта может войти в противоречие с аналогичным правом другого субъекта: один из конкурентов в силу субъективных и объективных причин может оказаться успешнее и снизить эффективность деятельности другого или вовсе вынудить его уйти с рынка. Это нормальная ситуация. Нельзя требовать от предпринимателя необходимости учитывать интересы других лиц, когда речь идет о прибыли. Вместе с тем нельзя допускать поведение, которое соответствует исключительно интересам одного хозяйствующего субъекта и противоречит общественным интересам или интересам потребителей.

Принцип добросовестности согласуется с правилом, что никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения. Данное положение можно истолковать таким образом: лицо, получившее преимущества в связи с незаконным или недобросовестным поведением, должно быть возвращено в состояние, в котором оно находилось до осуществления такого поведения. Результатом такого поведения может быть возвращение доходов лицу, за чей счет они были получены, или отказ в судебной защите для недобросовестного лица. Данный подход получает конкретизацию в отдельных нормах ГК РФ, а также в Федеральном законе от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» [5].

Право в целом призвано упорядочить общественные отношения таким образом, чтобы обеспечить интересы как государства в целом,

так и отдельных лиц. Данные интересы должны находиться в равновесном состоянии, которое можно обозначить как «баланс интересов». Баланс должен быть справедливым и пропорциональным. Если говорить о балансе интересов в сфере конкуренции, то необходимо принимать во внимание интересы государства, хозяйствующих субъектов и их групп, а также интересы потребителей. В упрощенном виде можно сказать, что государство заинтересовано в функционировании эффективной саморазвивающейся экономической системы, которая требует минимальных усилий по ее регулированию. Хозяйствующие субъекты (группы лиц) заинтересованы в получении максимальной прибыли. Потребители заинтересованы в получении высококачественных товаров и услуг по низким ценам при предоставлении достоверной информации.

Вмешательство государства в деятельность хозяйствующих субъектов должно быть оправданным и необходимым с точки зрения разумности для достижения требуемого поведения в соответствии с формируемой моделью. Достижение баланса интересов можно рассматривать как цель правового регулирования общественных отношений в сфере конкуренции. Достижение баланса предполагает отсутствие противоречий между различными интересами и отсутствие конфликтов. Обеспечение баланса интересов достижимо при условии реализации основополагающих принципов гражданского законодательства.

Стабильности оборота противоречит деятельность хозяйствующих субъектов, которые стремятся получить необоснованные преимущества за счет незаконных или недобросовестных действий. Противоположна добросовестной конкуренции конкуренция с использованием недопустимых методов: монополистическая деятельность и недобросовестная конкуренция. Отдельные формы монополистической деятельности явно связаны не только с нарушением норм права, но и с недобросовестным поведением и злоупотреблением правом: например, навязывание контрагенту условий договора, отказ или уклонение от заключения договора. Недобросовестная конкуренция нарушает баланс интересов участников гражданских отношений. Средства недобросовестной

конкуренции всегда лежат в сфере неправомерного использования чужих достижений и преимуществ, что приводит к необоснованному получению выгод недобросовестным конкурентом. Именно поэтому недобросовестная конкуренция ни при каких условиях не может вписываться в модели поведения, санкционируемые со стороны государства.

Добросовестная конкуренция, напротив, обеспечивает стабильность гражданского оборота и возможна исключительно в условиях соблюдения принципов гражданского права, в частности принципа равенства, справедливости. Нельзя считать добросовестной конкуренцией действия, которые нарушают требования закона, а также совершены исключительно с целью причинения убытков конкурентам, вытеснения конкурентов с рынка. В случае оценки действий, формально соответствующих закону, необходимо учитывать средства и последствия достижения конкурентных преимуществ.

Добросовестность конкуренции имеет место, если при заключении сделок и осуществлении иных действий в процессе предпринимательской деятельности хозяйствующий субъект руководствуется принципами равноправия, справедливости и отсутствия дискриминации, не допускает злоупотребления своим положением. Преследуя собственные интересы, хозяйствующий субъект не полагается на нарушение прав и интересов других лиц как необходимый элемент достижения собственных выгод, не использует неправомерно полученные привилегии и преимущества.

Российское антимонопольное законодательство определяет конкуренцию как 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 на соответствующем товарном рынке [5]. Поскольку российское законодательство поддерживает и защищает только добросовестную конкуренцию, необходимо сформулировать это понятие. В определении добросовестной конкуренции необходимо отразить, что конкуренция представляет собой экономическую ситуацию определенного качества, которая должна стимулироваться и защищаться правовыми

средствами, а также подчеркнуть связь между понятиями «добросовестная конкуренция» и «недобросовестная конкуренция», учитывая их противоположность. Добросовестная конкуренция – экономическая ситуация состязательности хозяйствующих субъектов в условиях свободы осуществления самостоятельной деятельности в целях получения прибыли способами, соответствующими закону, обычаям делового оборота и требованиям добросовестности, в ходе которой обеспечивается баланс интересов хозяйствующих субъектов, государства и потребителей.

Оценка конфликтной ситуации с точки зрения наличия или отсутствия добросовестности конкуренции может быть необходима при разрешении конкретных споров. Приведем пример [6].

Государственный заказчик разместил извещение о проведении запроса котировок с начальной (максимальной) ценой контракта 51 333 руб. 33 коп. К участию в запросе котировок подано заявок и допущено 4 участника закупки с предложением о цене контракта: две организации предложили цену 0 руб., одна – 0,01 руб. Еще одно предложение содержало цену 29 000,00 руб. Победителем была выбрана одна из компаний, предложивших цену 0 руб. Организация, предлагавшая цену 0,01 руб., обратилась в ФАС России с заявлением о нарушении законодательства при проведении запроса котировок. Антимонопольный орган установил, что такие нарушения были и выдал государственному заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе. Государственный заказчик оспорил решение в суде. Суды первой, апелляционной и кассационной инстанций отказали в удовлетворении требований. Отказывая в удовлетворении требований, суды исходили из того, что цена контракта ноль рублей характеризует контракт как безвозмездный и не соответствующий целям и задачам размещения государственного или муниципального заказа, поскольку данное предложение не будет соразмерно минимальным затратам, которые фактически понесет победитель.

Судебная коллегия Верховного Суда Российской Федерации отменила все состоявшиеся по данному делу постановления, признав не-

законным решение антимонопольного органа. В частности, коллегия отметила, что предложение участником закупки, проводимой путем запроса котировок, цены контракта 0 руб. не ограничивает конкуренцию, поскольку не препятствует иным участникам запроса котировок предложить аналогичные условия для заключения контракта, что имело место в данном деле.

Несмотря на то, что коллегия Верховного Суда в своем постановлении сослалась на необходимость соблюдения принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок, фактически этот подход не был соблюден, и предложение, содержащее цену 0 руб., признано надлежащим. Представляется, что в данном случае конкуренция между участниками запроса котировок не была добросовестной. Заявление нулевой цены контракта не соответствует цели деятельности коммерческого юридического лица. По-

этому возникает вопрос о наличии иной цели такого предложения, которое может быть связано с устранением конкурентов от участия в запросе котировок.

Добросовестная конкуренция предполагает поведение хозяйствующих субъектов на основе доверия друг к другу, с соблюдением принципа добросовестности, исключая деятельность, связанную со злоупотреблением доминирующим положением, недобросовестной конкуренцией, ограничением конкуренции. Добросовестная конкуренция осуществляется при условии соблюдения баланса публичных и частных интересов, баланса интересов участников правоотношения и возможна в условиях стабильности гражданских отношений, которая предполагает равенство субъектов, определенность и справедливость правового регулирования, недопустимость вмешательства в частные дела.

### Литература

1. Бондаренко Н.Л. Проблема установления доверия в гражданском обороте Республики Беларусь. Пятый Пермский конгресс ученых-юристов (г. Пермь, 24–25 октября 2014 г.): избранные материалы / Г.В. Абшилава, В.В. Акинфиева, А.Б. Афанасьев и др.; отв. ред. В.Г. Голубцов, О.А. Кузнецова. М.: Статут, 2015. С. 63–65.
2. Кузнецова О. А. Принципы гражданского права: Вопросы теории и практики // Правоведение. 2005. № 2. С. 24–34.
3. Chonko L. B., Hunt S. D. Ethics and marketing management: An empirical examination // Journal of Business Research. 1985. Vol. 13. Issue 4. P. 339–359.
4. Dirlam J. B., Kahn A. E. Fair Competition: The Law and Economics of Antitrust Policy. Cornell University Press, 1954. 23 p.
5. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // Российская газета. 27.07.2006. № 162.
6. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 09 февраля 2017 г. № № 305-КГ16-15387 по делу № А40-180322/2015. [Электронный ресурс]. URL: [http://www.supcourt.ru/stor\\_pdf\\_ec.php?id=1514946](http://www.supcourt.ru/stor_pdf_ec.php?id=1514946) (дата обращения: 12.02.2017).

### References

1. Bondarenko N.L. Problema ustanovleniya doveriya v grazhdanskom oborote Respubliki Belarus'. Pyatyy Permskiy kongress uchenykh-yuristov [The problem of establishing trust in public circulation of Belarus. The Fifth Congress of Perm legal scholars]. Moscow, Statut Publ., 2015, pp. 63–65.
2. Kuznetsova O.A. Printsipy grazhdanskogo prava: Voprosy teorii i praktiki [Principles of Civil Law: Theory and Practice]. Pravovedenie [Jurisprudence]. 2005, I. 2, pp. 24–34.
3. Chonko L. B., Hunt S. D. Ethics and marketing management: An empirical examination // Journal of Business Research. 1985. Vol. 13. Issue 4. P. 339–359.
4. Dirlam J. B., Kahn A. E. Fair Competition: The Law and Economics of Antitrust Policy. Cornell University Press, 1954. 23 p.
5. Federal'nyy zakon ot 26.07.2006 № 135-FZ «O zashchite konkurentсии» [The Federal Law of 26.07.2006 number 135-FZ "On Protection of Competition"]. Rossiyskaya gazeta [Russian newspaper]. 2006, I. 162.
6. Opredelenie Verkhovnogo Suda Rossiyskoy Federatsii ot 09 fevralya 2017 g. № № 305-KG16-15387 po delu № A40-180322/2015 [Determination of the Supreme Court on February 9, 2017 № 305-number KG16-15387 the case number A40-180322 / 2015]. Available at: [http://www.supcourt.ru/stor\\_pdf\\_ec.php?id=1514946](http://www.supcourt.ru/stor_pdf_ec.php?id=1514946) (accessed 12 February 2017).