



Соотношение общего и отдельных специальных запретов на недобросовестную конкуренцию

Егор Свечников

**Руководитель антимонопольной практики KPMG Law,
адвокат, член Ассоциации антимонопольных экспертов**

—
24 Апреля, 2019 г.



Общий запрет



пункт 9 статьи 4, статья 14.8 Закона о защите конкуренции

Статья 4: Недобросовестной конкуренцией признаются любые действия, которые:

- совершены хозяйствующими субъектами (группой лиц)
- направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности
- противоречат законодательству РФ, 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

Статья 14.8: Не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 Закона о защите конкуренции.



Запрет, установленный ст. 14.8, предполагает признание действий недобросовестной конкуренцией иным нормативным правовым актом либо на основании признаков, установленных в легальном определении недобросовестной конкуренции (п. 9 ст. 4).

Научно-практический комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» (постатейный) / отв.ред.И.Ю. Артемьев. 2-е изд., Статут, 2016.

Ст. 14.4. Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг

“ 1. Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с **приобретением и использованием** исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

2. Решение антимонопольного органа о нарушении положений части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

”

Специальный запрет ст. 14.4



Приобретение исключительного права на товарный знак сопровождается следующими действиями правообладателя (примеры):

- Направление писем о запрете производить и реализовывать товары под соответствующим обозначением (запрещение использовать конкретное обозначение третьим лицам)
- Предъявление требования об уничтожении товаров с данным обозначением, предоставлении сведений об объемах проданной продукции
- Предъявление в суд требований о пресечении использования спорного обозначения



При этом правообладатель не использует зарегистрированный товарный знак, в частности не размещает его на продаваемой продукции.



Вопрос:

Есть ли здесь недобросовестная конкуренция?

Специальный запрет ст. 14.4

“ Сами по себе недобросовестные действия по приобретению исключительного права на товарный знак без недобросовестных действий по использованию такого права по общему правилу могут составлять акт недобросовестной конкуренции.

Недобросовестным может быть и само по себе приобретение исключительного права на товарный знак, например, исключительно для того, чтобы запрещать использовать конкретное обозначение третьим лицам. ”



Постановления Президиума СИП от 19.03.2019 по делу СИП-565/2018, от 14.05.2018 по делу № СИП-497/2017, от 31.10.2016 по делу № СИП-620/2015, решение СИП от 10.12.2018 по делу № СИП-550/2018

Применение общего запрета



Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»

“

Пункт 172 проекта:

Недобросовестная конкуренция, связанная лишь с приобретением исключительного права на средства индивидуализации, не допускается в силу статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

”



Понятие злоупотребления доминирующим положением

Запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей (**абз. 1 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции**)

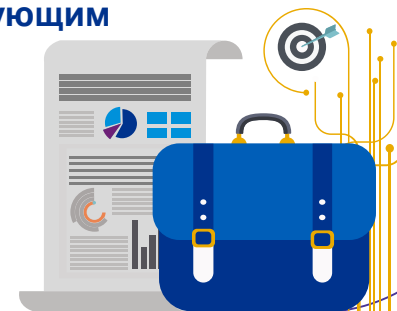
В части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции называются наиболее распространенные виды злоупотреблений доминирующим положением, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции, а также ущемление интересов других лиц.

При этом из содержания данной нормы следует, что в ней приведен лишь примерный общий перечень запрещенных действий, а соответственно, он носит открытый характер.

Определение Конституционного Суда РФ от 29.01.2015 № 185-О

Если действия хозяйствующего субъекта содержат признаки нарушения, предусмотренного конкретным пунктом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, то **недопустимо осуществлять квалификацию таких действий как нарушение общего запрета злоупотребления доминирующим положением** - части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, без указания ее конкретного пункта (см., например, постановление АС Уральского округа от 25.09.2014 по делу №А76-25521/2013).

Разъяснение Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции»



В чем опасность подхода «от частного запрета к общему»?



Пример – форма злоупотребления доминирующим положением в п. 5 ч. 1 ст. 10. Элементы состава:

- 1 Наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта
- 2 Отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками)
- 3 Отказ экономически или технологически не обоснован, наличие возможности производства или поставок соответствующего товара
- 4 Последствия действия (бездействия)
- 5 Отказ или уклонение прямо не предусмотрены нормативными или судебными актами



Ст. 14.6. Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения



Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение* с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот в РФ, **в том числе:**

- 1.** незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;
- 2.** копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

** При смешении продукция хоз. субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.*

Общий запрет Закона о защите конкуренции



Запрет, установленный ст. 14.8, предполагает признание действий недобросовестной конкуренцией иным нормативным правовым актом

Федеральный закон от 07.06.2013 № 108-ФЗ о подготовке и проведении в РФ чемпионата Европы по футболу UEFA 2020 год (законопроект №553556-7): при осуществлении мероприятий UEFA Евро 2020 признаются недобросовестной конкуренцией продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика UEFA Евро 2020.

Статья 39.1 Закона о защите конкуренции: предупреждение ФАС выдается в случае выявления признаков нарушения ст. 14.8.

Часть 7 статьи 53 Закона о защите конкуренции (утратила силу): требования статьи 39.1 Закона не распространяются на действия, признаваемые недобросовестной конкуренцией и влекущие за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством, в соответствии с частью 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ, если такие действия образуют признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции.



Спасибо!



kpmg.ru

Информация, содержащаяся в настоящем документе, носит общий характер и подготовлена без учета конкретных обстоятельств того или иного лица или организации. Хотя мы неизменно стремимся представлять своевременную и точную информацию, мы не можем гарантировать того, что данная информация окажется столь же точной на момент получения или будет оставаться столь же точной в будущем. Предпринимать какие-либо действия на основании такой информации можно только после консультаций с соответствующими специалистами и тщательного анализа конкретной ситуации.

© 2019 г. АО «КПМГ», компания, зарегистрированная в соответствии с законодательством Российской Федерации, член сети независимых фирм КПМГ, входящих в ассоциацию KPMG International Cooperative (“KPMG International”), зарегистрированную по законодательству Швейцарии. Все права защищены.

KPMG и логотип KPMG являются зарегистрированными товарными знаками или товарными знаками ассоциации KPMG International.