

СООТНОШЕНИЕ ПОНЯТИЯ «НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ» И ОСНОВАНИЙ ПРИМЕНЕНИЯ АНТИДЕМПИНГОВЫХ, КОМПЕНСАЦИОННЫХ И СПЕЦИАЛЬНЫХ ЗАЩИТНЫХ МЕР ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Наталья Тыкоцкая

В связи с активизацией вовлечения Республики Беларусь в систему международных экономических связей, непрерывным ростом объема ее внешнеторгового оборота (по данным Национального статистического комитета Республики Беларусь, за последние 5 лет объем экспорта товаров из Республики Беларусь возрос на 50 млн 881 тыс. дол. США, импорта товаров в Республику Беларусь — на 27 млн 925 дол. США [12]) правовые аспекты защиты белорусских производителей от недобросовестной деятельности иностранных конкурентов на национальном товарном рынке представляются достаточно актуальными.

На сегодняшний день в Республике Беларусь существуют эффективные правовые механизмы защиты интересов страны во внешнеторговой деятельности. Однако реализация данных механизмов не позволяет конкретным национальным хозяйствующим субъектам возместить вред, причиненный им актами иностранных производителей и экспортеров, которые могут повлечь применение государством антидемпинговых, компенсационных или специальных защитных мер. Настоящая статья имеет целью определение возможности решения данной проблемы в рамках института недобросовестной конкуренции.

Категория «недобросовестная конкуренция» является предметом исследования многих ученых-правоведов, в частности Б. Г. Бадмаева [1], А. П. Белова [2], Н. Н. Брюховецкого [4], А. Н. Варламовой [5], В. И. Еременко [7], А. Н. Козырина, Р. А. Шепенко [8], С. А. Парашука [13], К. Ю. Тотьева [15] и др. Вместе с тем вопросам, сравнительно-правового анализа содержания термина «недобросовестная конкуренция» и действий, которые прямо не определены в белорусском законодательстве в качестве ее форм, должного внимания в научной литературе не уделяется.

Основными нормативными правовыми актами Республики Беларусь, регулирующими отношения недобросовестной конкуренции, являются Гражданский кодекс Республики Беларусь [6], законы «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами» [10] и «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» [11].

Поскольку вопросы административной и уголовной ответственности за недобросовестную конкуренцию в настоящей статье не рассматриваются, анализ соответствующих положений Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях и Уголовного кодекса Республики Беларусь представляется излишним.

Пунктом 1 статьи 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь установлен запрет осуществления недобросовестной конкуренции в республике. Необходимо обратить внимание на то, что Гражданский кодекс республики самого понятия недобросовестной конкуренции не содержит, а лишь закрепляет перечень действий, которые считаются таковой.

В соответствии с пунктами 1–3 статьи 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь недобросовестной конкуренцией признаются:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов;

2) ложные утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать юридическое лицо, индивидуального предпринимателя, товары, работы, услуги или предпринимательскую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении предпринимательской деятельности может ввести в заблуждение относительно характера, свойств, пригодности к применению или количества товаров, работ, услуг конкурента.

Из пункта 4 указанной статьи следует, что данный перечень является открытым, поскольку установлено, что к недобросовестной конкуренции также относятся и другие действия, противоречащие требованиям названного Кодекса и иных актов законодательства Республики Беларусь о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Согласно статье 1 Закона «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон), под недобросовестной конкуренцией понимаются любые направленные на приобретение преимуществ в предприниматель-

Автор:

Тыкоцкая Наталья Геннадьевна — аспирант кафедры международного частного и европейского права факультета международных отношений Белорусского государственного университета

Рецензенты:

Данилевич Александр Станиславович — кандидат юридических наук, доцент кафедры международного частного и европейского права факультета международных отношений Белорусского государственного университета

Ананич Светлана Михайловна — кандидат юридических наук, доцент, начальник отделения исследований в сфере экономического развития и экологии Института правовых исследований Национального центра законодательства и правовых исследований Республики Беларусь

ской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Статьей 14¹ Закона («Недопущение недобросовестной конкуренции») предусмотрено, что любые действия, направленные на ограничение или устранение конкуренции путем нарушения прав других хозяйствующих субъектов на свободную конкуренцию, а также нарушающие права и законные интересы потребителей, не допускаются.

Статья 14² Закона, содержащая аналогичный, но более детализированный, чем предусмотренный статьей 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь, примерный перечень форм недобросовестной конкуренции, также позволяет относить к ней и иные, не перечисленные в данной статье Закона, действия, противоречащие требованиям Закона и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Проанализировав вышеизложенные нормы законодательства Республики Беларусь о недобросовестной конкуренции, можно прийти к выводу, что в том случае, когда какие-либо действия законодательно не отнесены к формам недобросовестной конкуренции, необходимо исходить из анализа данного понятия, которое и будет эталоном их оценки.

Таким образом, для квалификации каких-либо действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо одновременное наличие у них следующих признаков.

1. Недобросовестной конкуренцией является исключительно **активное поведение**, т. е. бездействие недобросовестной конкуренцией признаваться не может. Действия, представляющие собой недобросовестную конкуренцию, могут быть по своему характеру **любыми**.

2. Указанные действия могут совершаться только **хозяйствующими субъектами**, т. е., согласно статье 1 Закона, физическими или юридическими лицами, иными субъектами гражданского права, осуществляющими предпринимательскую деятельность или **имеющими право ее осуществлять**. Это означает, что под понятие «недобросовестной конкуренции» подпадают и действия лиц, которые осуществляют экономическую деятельность, не являющуюся предпринимательской.

3. Соответствующие действия должны **иметь в качестве конечной цели приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности**. Иначе говоря, хозяйствующий субъект стремится к освоению части рынка, занятой его конкурентами (конкурентами), с одновременным вытеснением конкурирующих хозяйствующих субъектов из общей сферы деятельности либо к созданию условий, ограничивающих или устраняющих возможность доступа на соответствующий товарный рынок других участников [4]. Для квалификации действий хозяйствующих субъектов в качестве недобросовестной конкуренции руководящие ими **мотивы** значения не имеют.

4. Действия хозяйствующих субъектов **должны противоречить Гражданскому кодексу Республики Беларусь, либо Закону, либо иным актам законодательства о конкуренции, либо требованиям добросовестности и разумности**. Что касается категорий «добросовестности» и «разумности», то, по мнению М. И. Брагинского, в обоих случаях должна идти речь об использовании критерия «средний человек», т. е. для оценки действий конкретного лица должно иметь исходное значение отклонение от того, как действовал бы такой «средний человек» [3, с. 101]. Вместе с тем, можно согласиться с точкой зрения А. А. Малиновского, который считает, что любые используемые в законодательстве оценочные понятия зачастую приводят к разногласиям в толковании и затрудняют правовую оценку того, когда субъект злоупотребляет правом [9, с. 87].

5. Действия совершаются **при осуществлении предпринимательской деятельности**. При этом в законодательстве Республики Беларусь не оговаривается, кем осуществляется данная предпринимательская деятельность: хозяйствующим субъектом, совершающим соответствующие действия, либо лицом, права которого нарушены, либо ими обоими.

6. **Возможность причинения соответствующими действиями или причинение убытков другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесение ущерба их деловой репутации**. Субъективной стороной недобросовестной конкуренции могут являться как умысел, так и неосторожность. Для пресечения недобросовестной конкуренции фактически причиненный вред не обязателен, он важен только в том случае, когда конкурент требует возмещения убытков [14, с. 166].

Сопоставляя содержащееся в статье 1 Закона понятие недобросовестной конкуренции с положениями статьи 14¹ Закона, можно увидеть определенную правовую коллизию в определении субъектов, имеющих право на защиту от недобросовестной конкуренции (в статье 1 Закона идет речь лишь о **хозяйствующих субъектах-конкурентах**, т. е. о хозяйствующих субъектах, осуществляющих предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке, а в статье 14¹ Закона — обо **всех хозяйствующих субъектах**, право которых на свободную конкуренцию ограничено, и о **потребителях**, права и законные интересы которых нарушены).

Закон Республики Беларусь «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами» определяет основания применения антидемпинговых, компенсационных и специальных защитных мер, порядок введения, применения, пересмотра и отмены таких мер. Исходя из положений указанного Закона, можно выделить следующие основания для возможного применения мер по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами.

1. Для антидемпинговых мер — демпинговый импорт товара в Республику Беларусь, т. е. импорт товара по экспортной цене ниже его нормальной цены, причиняющий материальный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный товар, или создающий угрозу его причинения.

2. Для компенсационных мер — субсидируемый импорт товара в Республику Беларусь, т. е. импорт на таможенную территорию Республики Беларусь товара, при производстве и (или) экспорте которого использовались специфические субсидии иностранного государства (объединения иностранных государств), причиняющий материальный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный товар, или создающий угрозу его причинения.

3. Для специальных защитных мер — возросший импорт товара в Республику Беларусь, т. е. импорт товара, осуществляемый в таком возросшем количестве (в абсолютном и относительном выражении к общему объему производства или потребления аналогичного или непосредственно конкурирующего товара в Республике Беларусь) и на таких условиях, которые причиняют серьезный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный или непосредственно конкурирующий товар, или создают угрозу его причинения.

В самом Законе «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами» нет ни прямых, ни косвенных указаний на то, что перечисленные основания (или отдельные из них) применения соответствующих мер являются формами недобросовестной конкуренцией. Вместе с тем, ряд авторов придерживаются противоположного мнения. Так, А. Н. Козырин и Р. А. Шепенко считают, что в международной лексике слово «демпинг» является синонимом нечестной конкуренции [8, с. 24]. А. Н. Варламова полагает, что демпинг представляет собой одну из форм недобросовестной конкуренции [5, с. 361]. А. П. Белов относит к недобросовестной конкуренции во внешнеэкономической сфере как демпинг, так и государственное субсидирование импорта [2]. Однако ни один из указанных исследователей не приводит аргументации для обоснования своей позиции.

При обращении к содержанию оснований применения антидемпинговых, компенсационных и специальных защитных мер очевидно, что они относятся к ряду конститутивных элементов определения термина «недобросовестная конкуренция».

1. Демпинговый импорт, субсидируемый импорт и возросший импорт представляют собой **действия**.

2. Данные действия осуществляются **хозяйствующими субъектами** в смысле Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции». Следует отметить, что закрепленное в указанном Законе определение термина «хозяйствующий субъект» не исключает возможности его распространения на иностранных производителей и экспортеров соответствующего товара.

3. Демпинговый импорт, субсидируемый импорт и возросший импорт влекут материальный или серьезный **ущерб** отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный или аналогичный и непосредственно конкурирующий товар, либо создают **угрозу его причинения** (в зависимости от вида основания применения соответствующих мер).

Изучив содержание закрепленных в Законе «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами» определений понятий «отрасль белорусской экономики, производящая аналогичный товар», «отрасль белорусской экономики, производящая аналогичный или непосредственно конкурирующий товар», «аналогичный товар», «непосредственно конкурирующий товар», можно сделать вывод о том, что в данной ситуации ущерб причиняется хозяйствующим субъектам-конкурентам или существует угроза его причинения в их отношении.

Вместе с тем, для квалификации демпингового импорта, субсидируемого импорта или возросшего импорта в качестве акта недобросовестной конкуренции вышеизложенных признаков данных действий недостаточно. В частности, демпинговый импорт, субсидируемый импорт или возросший импорт на практике не всегда могут быть направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Таким образом, определение правоприменителем того, являются ли основания применения антидемпинговых, компенсационных или специальных защитных мер актами недобросовестной конкуренции, требует индивидуального подхода и сопоставления их содержания со всеми составляющими понятия недобросовестной конкуренции.

ЛИТЕРАТУРА

1. Бадмаев, Б. Г. Правовое содержание недобросовестной конкуренции / Б. Г. Бадмаев [Электронный ресурс] // Консультант Плюс: Россия. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.
2. Белов, А. П. Недобросовестная конкуренция в международной торговле. Понятие. Правовая охрана / А. П. Белов [Электронный ресурс] // Там же.
3. Брагинский, М. И. Осуществление и защита гражданских прав. Сделки. Представительство. Доверенность. Исковая давность / М. И. Брагинский // Вестник Высш. Арбитр. Суда РФ. 1995. № 7. С. 99—113.
4. Брюховецкий, Н. Н. Недобросовестная конкуренция: к сведению предпринимателя / Н. Н. Брюховецкий [Электронный ресурс] // Консультант Плюс: Россия. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.
5. Варламова, А. Н. Конкурентное право России / А. Н. Варламова. М.: Зерцало-М, 2008.
6. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г.: текст Кодекса по состоянию на 10 нояб. 2008 г. [Электронный ресурс] // Эталон-Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.
7. Еременко, В. И. Особенности пресечения недобросовестной конкуренции в Российской Федерации / В. И. Еременко [Электронный ресурс] // Консультант Плюс: Россия. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.
8. Козырин, А. Н. Конкуренция на международных рынках и антидемпинговое регулирование / А. Н. Козырин, Р. А. Шепенко. М.: Спарк, 1999.
9. Малиновский, А. А. Злоупотребление правом / А. А. Малиновский. М.: МЗ-Пресс, 2002.
10. О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами: Закон Респ. Беларусь от 25 нояб. 2004 г. № 346-З [Электронный ресурс] // Эталон-Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.

11. О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции: Закон Респ. Беларусь от 10 дек. 1992 г. № 2034-ХП [Электронный ресурс] // Там же.
12. Основные показатели внешней торговли [Электронный ресурс] // Национальный статистический комитет Республики Беларусь. Режим доступа: <<http://belstat.gov.by/homep/ru/indicators/fttrade1.php>>. Дата доступа: 20.03.2009.
13. Паращук, С. А. Предпосылки недобросовестной конкуренции [Электронный ресурс] // Консультант Плюс: Россия. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2009.
14. Поротикова, О. А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом / О. А. Поротикова. М.: Волтерс Клувер, 2008.
15. Тотьев, К. Ю. Конкурентное право / К. Ю. Тотьев; под ред. О. М. Олейника. М.: КОНТРАКТ; Инфра-М, 2000.

«Соотношение понятия «недобросовестная конкуренция» и оснований применения антидемпинговых, компенсационных и специальных защитных мер по законодательству Республики Беларусь» (Наталья Тыкоцкая)

В статье проводится анализ соотношения понятия недобросовестной конкуренции и актов иностранных производителей и экспортеров, которые могут повлечь применение Республикой Беларусь мер по защите экономических интересов при осуществлении внешней торговли товарами (антидемпинговых, компенсационных или специальных защитных мер).

С этой целью подробно рассмотрены положения Гражданского кодекса и законов Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» и «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами». Отдельно оговаривается, что в том случае, когда какие-либо действия прямо не названы в законодательстве в качестве форм недобросовестной конкуренции, необходимо исходить из анализа понятия недобросовестной конкуренции. В этой связи содержанию указанного понятия уделено особое внимание, выделены и последовательно охарактеризованы его конститутивные элементы.

Содержание оснований применения Республикой Беларусь мер по защите экономических интересов при осуществлении внешней торговли товарами сопоставляется с признаками недобросовестной конкуренции. Делается вывод о том, что демпинговый, субсидируемый или возросший импорт могут считаться актами недобросовестной конкуренции только тогда, когда будет установлено одновременное наличие в данных действиях всех ее составляющих.

«Correlation of the Concept «Unfair Competition» and the Grounds for Application of Anti-dumping, Countervailing and Safeguard Measures under the Legislation of the Republic of Belarus» (Natalia Tykotskaya)

The article provides the comparative analysis of the concept «unfair competition» with certain acts of foreign producers and exporters which may lead to application of the measures protecting the economic interests in the foreign trade in goods (anti-dumping, countervailing and safeguard measures) by the Republic of Belarus.

For this purpose the provisions of the Civil Code of the Republic of Belarus as well as of the Law of the Republic of Belarus «On Counteraction to Monopoly Activity and on Development of Competition» and the Law of the Republic of Belarus «On the Measures the Protect the Economic Interests in Foreign Trade in Goods» have been thoroughly considered. In particular it has been emphasized that in the case when some actions have not been legally defined as the forms of unfair competition it is necessary to proceed from the analysis of the «unfair competition» concept. In this connection special attention has been paid to the above-mentioned concept and its constitutive elements have been specified and characterized.

The content of the grounds for the application of the measures protecting the economic interests in foreign trade in goods has been compared with the attributes of unfair competition. It has been concluded that anti-dumping, subsidized or increased import may be considered as acts of unfair competition only if the simultaneous presence of all its components in these actions is ascertained.