*ПАТ-19 Лекция №12=2ч*

**Тема 4.3. Законодательство о недобросовестной конкуренции**

*4.3.1. Недобросовестная конкуренция в сфере интеллектуальных прав*

*4.3.2. Защита от недобросовестной конкуренции*

*4.3.3. Ответственность за недобросовестную борьбу с конкурентами*

***4.3.1. Недобросовестная конкуренция в сфере интеллектуальных прав***

К актам недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности Федеральный закон РФ «О защите конкуренции» относит:

 - продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг;

 - недобросовестное приобретение и использование исключительных прав на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Перечень объектов интеллектуальной собственности включает непосредственно результаты интеллектуальной деятельности (объекты авторских прав, изобретения, полезные модели, промышленные образцы и т. д.) и средства индивидуализации (товарные знаки, фирменные наименования, коммерческие обозначения, наименования мест происхождения товаров).

Различие между указанными объектами интеллектуальной собственности строится прежде всего на роли творческого труда их создателя. Необходимость творческого труда автора является обязательным условием предоставления правовой охраны результатам интеллектуальной деятельности, поскольку это и есть воплощение данного труда, а также гарантией защиты как имущественных, так и личных неимущественных прав на данные объекты интеллектуальной собственности, а именно прав авторства.

Средства индивидуализации играют роль определенного рода обозначений, служащих обособлением «индивидуальных однородных объектов (субъектов) из числа неиндивидуальных», в котором первостепенным является не интеллектуальный труд лица, создавшего данное обозначение, а различительная способность хозяйствующего субъекта и реализуемых им товаров, приобретаемая путем использования данного обозначения.

В этой различительной способности обозначения и известности на рынке, полученной хозяйствующим субъектом и производимыми им товарами в результате использования данных обозначений, как явлениях неразрывных и состоит ценность средств индивидуализации.

Автору зачастую принадлежит лишь право на дизайн самого обозначения, если оно является комбинированным или изобразительным, либо на идею словесного обозначения при условии его фантазийности.

Однако никакой коммерческой ценностью данные обозначения не обладают, более того, они не могут быть признаны средствами индивидуализации, пока не начинают использоваться в гражданском обороте и не приобретают различительную способность, репутацию и известность применительно к индивидуализируемым ими объектам. В частности, это производится путем осуществления маркетинговой политики по продвижению соответствующих товаров или услуг, их рекламированию.

Необходимо отметить, что незаконное использование интеллектуальной собственности как проявление недобросовестной конкуренции чаще всего связано с использованием интеллектуальных прав, которые реализуются в промышленности или в так называемых объектах промышленной собственности. К ним следует отнести, в частности, изобретения, полезные модели и промышленные образцы, а также средства индивидуализации.

Федеральной закон «О защите конкуренции» признает недобросовестной конкуренцией продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Данная норма в отличие от положений законодательства РФ, посвященных правовой охране интеллектуальной собственности, устанавливает запрет на противоправное использование хозяйствующим субъектом в рамках осуществления предпринимательской деятельности по реализации товаров или оказанию услуг результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, правообладателем которых является его конкурент.

Критерии определения факта незаконности использования объектов промышленной собственности установлены частью четвертой Гражданского кодекса РФ, включающие предоставление преимуществ в предпринимательской деятельности, причинение или способность к причинению ущерба хозяйствующему субъекту - конкуренту, являющемуся правообладателем результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, нанесение или способность к нанесению вреда его деловой репутации.

Таким образом, в этой части применение данной нормы указанного Закона направлено на недопущение совершения хозяйствующим субъектом действий в рамках конкурентных отношений на товарном рынке, выраженных в использовании коммерческой ценности и известности средств индивидуализации других хозяйствующих субъектов, производимых ими товаров или оказываемых услуг.

При этом необходимо отметить, что применение запрета, возможно, только если имеется факт незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности (изобретений, полезных моделей, промышленных образцов) или средств индивидуализации, подлежащих правовой охране на территории РФ в силу их регистрации в порядке, установленном частью четвертой ГК РФ.

Под использованием исключительных прав на средства индивидуализации, понимается в том числе их размещение на этикетках, упаковках товаров, в документации, в доменных именах, т. е. выполнение ими непосредственной задачи по отличию их обладателя и реализуемых им товаров (услуг) от других хозяйствующих субъектов и их товаров (услуг).

Вместе с тем из анализа правоприменительной практики следует, что для целей применения Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестным приобретением исключительных прав на средства индивидуализации понимаются действия хозяйствующего субъекта, выразившиеся в приобретении исключительных прав на обозначение, которое до даты такого приобретения определенное время использовалось конкурентом в качестве средства индивидуализации своей деятельности, производимых и реализуемых товаров и приобрело определенную узнаваемость у потребителей. При этом в случае недобросовестного приобретения исключительных прав на товарный знак такое обозначение ранее не было зарегистрировано конкурентом в установленном порядке в качестве товарного знака, несмотря на его широкое использование в предпринимательской деятельности.

Использование исключительных прав на такие обозначения в целях недобросовестной конкуренции влечет возникновение вероятности или фактическое наступление последствий в виде смешения на рынке и введения в заблуждение в отношении производителя товара (услуги).

Под недобросовестным использованием в рассматриваемом контексте понимаются действия правообладателя товарного знака, прямо направленные на причинение убытков или нанесение ущерба деловой репутации конкурента, использовавшего данный знак задолго до подачи заявки на его регистрацию в целях индивидуализации товаров или услуг, однородным товарам или услугам, на которые распространяется правовая охрана данного товарного знака. То есть речь идет о создании препятствий со стороны правообладателя в использовании конкурентом такого обозначения.

Недобросовестное использования исключительного права может быть выражено в направлении писем, претензий, требований заключить лицензионный договор на право использования товарного знака, подаче искового заявления в арбитражный суд о прекращении незаконного использования товарного знака и выплате компенсации, направлении обращений в правоохранительные органы, осуществлении действий по включению данного товарного знака в таможенный реестр прав на интеллектуальную собственность и др.

Действия правообладателя, направленные на препятствование в использовании обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, могут причинить убытки такому хозяйствующему субъекту (например, осуществление таможенными органами действий по приостановлению выпуска товара данного хозяйствующего субъекта с размещенным на нем обозначением, тождественным или сходным до степени смешения с товарным знаком, включенным в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности) или нанести вред его деловой репутации (например, возбуждение в отношении него дела об административном правонарушении, судебного разбирательства, когда сведения об указанных фактах могут стать известными контрагентам и потребителям).

Таким образом, запрет на недобросовестную конкуренцию, выраженную в приобретении и использовании исключительных прав на средства индивидуализации, можно сопоставить с содержащимся в ст. 10 ГК РФ запретом на злоупотребление гражданскими правами, на их недобросовестное использование и использование в целях ограничения конкуренции.

***4.3.2. Защита от недобросовестной конкуренции***

Защита от недобросовестной конкуренции – это совокупность юридически значимых действий, которая включает в себя защиту как в судебном порядке (в арбитражных судах), так и в административном порядке (в органах административной юстиции – через федеральный антимонопольный орган, в рамках таможенной защиты интеллектуальной собственности – через уполномоченный орган в сфере контроля за соблюдением единых правил конкуренции единого экономического пространства) и предусматривает в дополнение к другим способам защиты при нарушении исключительных (имущественных) прав правообладателя специальные способы по пресечению нарушения в соответствии с антимонопольным законодательством:

* выдачу экономическим субъектам обязательных для исполнения предписаний федерального антимонопольного органа и решений уполномоченного органа в сфере контроля за соблюдением единых правил конкуренции единого экономического пространства о прекращении недобросовестной конкуренции;
* перечисление в федеральный бюджет дохода, полученного от действий (бездействия), признанных в установленном порядке недобросовестной конкуренцией по предписанию антимонопольного органа или по решению суда, принятого по иску антимонопольного органа;
* признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку на основании решения федерального антимонопольного органа или суда.

Таким образом, в соответствии с нормами международного права и российского законодательства недобросовестная конкуренция запрещена.

***4.3.3. Ответственность за недобросовестную борьбу с конкурентами***

Ответственность за недобросовестную борьбу с конкурентами может быть административной или уголовной. Правомерность конкуренции отслеживается ФАС, которая обеспечивает соблюдение антимонопольного законодательства.

*Административная ответственность.*

Предприниматель привлекается к административному наказанию в том случае, если тяжесть преступления недостаточна для уголовной ответственности. Как правило, на недобросовестное лицо накладывается штраф на основании статьи 14.33 КоАП РФ. Размер штрафа составляет сумму до 50 000 рублей. Во второй части статьи указывается размер штрафа, который может быть равен прибыли, полученной от недобросовестной конкуренции.

Штраф может накладываться в течение 12 месяцев с момента неправомерного действия. При установлении наказания во внимание принимается регулярность правонарушений. Если нелегальные действия совершаются систематически, нужно установить дату начала преступления. Требуется это для определения срока давности.

Решение об установлении административной ответственности принимается антимонопольной комиссией.

Комиссия рассматривает представленные документы, выслушивает все стороны дела. На базе изученного материала принимается решение.

Если какую-либо из сторон решение комиссии не устраивает, она может обратиться в суд за его обжалованием. Комиссия может выдать лицу, совершающему правонарушение, предписание об устранении всех элементов недобросовестной конкуренции. Его также можно обжаловать в суде. На обжалование предоставляется 3 месяца с момента вынесения решения.

Дело об административном правонарушении открывается на основании решения антимонопольной комиссии. Иногда для вынесения вердикта лицу проводится расследование. После его осуществления выносится судебное решение об административной ответственности. Обжаловать его можно в течение 10 дней.

*Уголовная ответственность.*

Возбуждение уголовного дела возможно только в том случае, если конкуренту нанесен крупный ущерб. Под крупным ущербом понимается убыток свыше 5 000 000 рублей. Также дело может быть возбуждено в том случае, если недобросовестная фирма получила прибыль от своих неправомерных действий в размере 5 000 000 рублей.

Расследование дел, связанных с незаконной конкуренцией, выполняется специальными подразделениями. Возбуждение и порядок рассмотрения дела регулируется УПК.

*Устранение недобросовестной конкуренции административными методами.*

Для выбора способа устранения недобросовестной конкуренции нужно проанализировать анализ деятельности компании. Выбор выполняется исходя из индивидуальных условий. Рассмотрим методы борьбы:

1. Вынесение предписания антимонопольной структурой. Предписание представляет собой документ с требованиями к правонарушителю, которые являются обязательными к исполнению. Если конкурент не выполнит эти требования, к нему будут приняты соответствующие меры. Для получения предписания необходимо обратиться с заявлением в антимонопольный комитет. К нему прилагаются бумаги, которые подтверждают факт недобросовестной конкуренции.

2. Контрреклама. Контрреклама предполагает пресечение влияния на потребителя неправомерной рекламы. Все затраты на такую рекламу возлагаются на правонарушителя. К контррекламе предъявляются эти требования: совпадение с основной рекламой по таким показателям, как длительность, порядок. Содержание материала согласуется с антимонопольным комитетом. Комитет может вносить изменения в рекламу.

3. Отзыв продукции от потребителя. Недобросовестная конкуренция может нанести вред не только компании, но и потребителю. В этом случае следует руководствоваться Законом о защите прав потребителя. Некачественный товар, не соответствующий заявленным характеристикам, отзывается. Производство и реализация приостанавливаются. Отзыв товара от потребителя осуществляется только в том случае, если товар небезопасен для человека или окружающей среды.

4. Признание сделок недействительными. Недействительные сделки подразделяются на два типа: ничтожные и оспоримые. Первые предполагают аннулирование без обращения в суд. Оспоримые сделки противоречат Закону о конкуренции. Иск об оспаривании подается антимонопольным органом.

5. Установление недействительности государственных актов. Если акты, изданные государственными органами, нарушают закон о конкуренции, они признаются недействительными.

Для применения всех этих мер нужно обращаться в антимонопольный комитет. Однако от недобросовестной конкуренции можно защититься и своими силами.

*Оформление жалобы в федеральную антимонопольную службу (ФАС).*

Обращение в ФАС – наиболее эффективная мера. Заявление составляется в свободной форме. Однако оно должно отвечать следующим требованиям:

• Письменная форма.

• Адресат – региональное подразделение ФАС.

• К заявлению прилагаются документы, подтверждающие позицию инициатора дела.

Ответ на заявление будет дан в течение 30 дней с момента принятия. Если для вынесения решения нужно дополнительное расследование, этот срок продлевается до 60 дней.

*Самостоятельные меры защиты.*

Компания может нивелировать действия недобросовестного конкурента. Для этого используются следующие меры:

• Защита конфиденциальных сведений о компании. Часто в рамках недобросовестной конкуренции лицо пытается извлечь конфиденциальную информацию о компании. Это можно предупредить. Необходимо обеспечить защиту базы данных, повысить лояльность сотрудников. Рекомендуется составить свод правил о доступе к информации, оформить договор о соблюдении тайны. Распространение важной информации должно быть контролируемым.

• Противодействие незаконного использования административного ресурса. Часто конкуренты для создания препятствий к деятельности компании используют административный ресурс. К примеру, в отношении фирмы может быть возбуждено дело, что затормозит все рабочие процессы. В этом случае следует обжаловать действия должностного лица. Следует обратиться к его руководителю с заявлением. Следующий шаг – обращение в судебный орган. Если в компании проводится проверка, инициированная конкурентом, на нее следует пригласить своего юриста.

• Знание законодательства. Знание всех законов и наличие в компании грамотного юриста – самое важное для противодействия незаконной конкуренции.

На первом этапе имеет смысл действовать самостоятельно. Если же самостоятельные меры не помогают, следует обращаться в антимонопольный орган.