

Актуальность темы исследования. В соответствии с пунктом 3 статьи 1 и пунктом 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации осуществление гражданских прав должно основываться на принципе добросовестности, который распространяется, в том числе, и на конкурентные правоотношения, являющиеся частью предпринимательских отношений.

Тема добросовестности важна для рассмотрения дел, связанных с конкуренцией, так как этот принцип является основополагающим для регулируемой конкурентным законодательством сферы гражданских правоотношений. Это связано с реформой гражданского законодательства, в ходе которой увеличено значение упомянутого принципа, а также для понимания, используемого в конкурентном законодательстве термина-антонима – «недобросовестность».

Термин «недобросовестность» является производным от термина «добросовестность» и означает несоответствие поведения субъекта конкурентных отношений критериям добросовестности.

Принцип добросовестности зародился в Древнем Риме и получил своё развитие в классический период.

Понимание данного принципа в законодательстве и практике Российской Федерации практически не отличается от римского. Его толкуют как поведение, ожидаемое от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны.

В части 3 статьи 17 Конституции РФ закреплено, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Закрепление принципа добросовестности в статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, безусловно, увеличило его значение для регулирования гражданских правоотношений, но следует отметить, что данный принцип смело можно назвать и межотраслевым.

Конкурентное законодательство базируется на добросовестности, однако

данный термин не закреплен ни в одном законодательном акте в этой сфере правового регулирования, как и иные принципы гражданского права. Однако антимонопольные органы производят контроль не только за соблюдением принципа добросовестности, но и иных принципов, на которых базируются гражданские правоотношения.

Термин «недобросовестность» широко используется в антимонопольном законодательстве как антипод «добросовестности» и понимается, на первый взгляд, как несоответствие поведения участников гражданского оборота критериям добросовестности. Однако на практике мы наблюдаем иную картину. Непонятна роль принципа добросовестности для развития отношений в сфере конкуренции.

В конкурентном законодательстве отсутствует термин «добросовестность». Поэтому не для всех понятно, что «добросовестность» и «недобросовестность» является проявлением одного и того же правового явления. Именно через «добросовестность» раскрывается их взаимосвязь. Отсюда следует, что открытость нормы о добросовестности и объясняет открытый перечень форм недобросовестной конкуренции.

Это явление оценивается в науке и практике по-разному.

На наш взгляд специального толкования недобросовестности для конкурентных отношений не требуется. Данный термин следует толковать исходя понимания, сложившегося тысячелетия назад.

Основные сложности при использовании «добросовестности» и антипода «недобросовестности» возникают из-за отсутствия конкретного содержания. Именно поэтому, на наш взгляд, необходимо пользоваться усмотрением, которое в большинстве оценивается негативно.

Объектом исследования являются общественные отношения, в которых проявляется действие добросовестности.

Предметом исследования является категория «добросовестность» в российском праве, в том числе в конкурентных правоотношениях.

Цель работы: установить понятие и содержание добросовестности, её

проявление в конкурентных правоотношениях.

Для достижения поставленной цели необходимо решить ряд **задач**:

- раскрыть понятие добросовестности и определить её критерии;
- проследить развитие этой категории как принципа права в целом, так и его внедрение в конкурентные правоотношения;
- дать характеристику категориям «добросовестное» и «недобросовестное поведение» участников конкурентных отношений;
- охарактеризовать добросовестность при доказывании картельных и иных антиконкурентных соглашений;
- выявить проблемы реализации принципа добросовестности в конкурентных правоотношениях.

Степень научной исследованности темы. Изучению данной темы посвящены труды таких учёных как: М.В. Аверьянова, В.А. Белов, А.Н. Варламова, О.А. Городов, В. П. Дождев, В.И. Емельянов, В.И. Еременко., К.В. Нам, Новиков М.В., С.Д. Радченко, В.А. Рахмилович, Е.И., Тотьев К.Ю., Трубинова Е.И. и другие.

Методологическую основу исследования составляет совокупность общенаучных методов, позволяющих изучить предмет исследования, проанализировать роль добросовестности в конкурентных правоотношениях.

Правовую основу исследования составляют международные акты, Конституция Российской Федерации, законодательство в сфере регулирования гражданских правоотношений, российское антимонопольное законодательство, а также иные федеральные законы и подзаконные нормативные акты, регулирующие отношения по защите конкуренции, правоприменительная и судебная практика.

Эмпирическая база исследования составили научные источники, публикации, материалы периодической печати, судебная и правоприменительная практика.

Научная новизна магистерского исследования заключается в том, что был проведён комплексный анализ применения принципа

добросовестности в конкурентных правоотношениях. Полученные результаты в виде выводов, сделанных по ряду дискуссионных вопросов, касаясь теории и практики также составили новизну настоящего исследования и **выносятся на защиту:**

1. Принцип добросовестности, зародившийся в Древнем Риме, получил своё развитие в классический период. Понимание данного принципа в современном законодательстве и практике Российской Федерации практически не отличается от римского.

На современном этапе принцип добросовестности имеет важное значение при регулировании конкурентных отношений. Его применение служит ориентиром и способствует выявлению недобросовестной конкуренции в совокупности и взаимосвязи с закреплёнными формально требованиями.

2. В конкурентном законодательстве отсутствует термин «добросовестность», но именно через «добросовестность» раскрывается взаимосвязь понятия «недобросовестность».

Большая группа недобросовестных конкурентов нарушает именно требования, установленные в законодательстве. Однако это не значит, что недобросовестная конкуренция должна сужаться до «противоправной конкуренции», подразумевающей только нарушение недобросовестным конкурентом закона.

3. В научной литературе нет единого мнения по поводу природы недобросовестной конкуренции.

Считаем, что, исходя из общей теории права, правонарушение – это противоправное деяние независимо от того, в какой отрасли права оно совершается, с позиции анализа элементов его состава. Поэтому недобросовестная конкуренция является правонарушением, имеющим состав, в который входит объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона.

4. Считаем, что недобросовестная конкуренция может осуществляться как действием, так и бездействием лиц.

В связи с этим предлагается внести изменения в Закон о защите конкуренции, а именно в часть 9 статьи 4, признав актом недобросовестной конкуренции не только действия, но и бездействия.

5. Субъективная сторона недобросовестной конкуренции выражается как в форме умысла, так и неосторожного поведения. Однако не всегда требуется установление формы вины, если у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

6. Принцип добросовестности, закрепленный в ГК РФ, является не отраслевым, а межотраслевым принципом, поскольку является общим, на наш взгляд, для нескольких отраслей: гражданского, конкурентного, применяется в регулировании конкурентных отношений. Именно поэтому считаем ошибочным мнение о том, что добросовестность как отраслевой принцип гражданского права не может быть применена к иным правоотношениям.

7. Нормы о добросовестности приняли статус открытых норм, которые позволяют правоприменителю, особенно судьям, уточнять и модифицировать его при применении, развивать в соответствии с требованиями настоящего времени.

Отказ от открытой нормы добросовестности, квалификация недобросовестной конкуренции только в качестве действий, противоречащих законодательству России, повлечёт непризнание целевого ряда действий недобросовестными.

Принцип добросовестности призван не создавать новые правовые положения и нормы, а корректировать правовое регулирование конкретных правоотношений в случаях, когда формальное регулирование отклоняется от тех целей и задач, которые преследуются и подразумеваются правом.

Научно-практическая значимость исследования. Практическая значимость результатов исследования заключается в возможности использования предложений и выводов, сформулированных в нём, для проведения дальнейших теоретических изысканий, так же применения их в процессе совершенствования действующего законодательства.

Апробация результатов работы.

Приняла участие в ряде научных мероприятий с докладами по теме исследования:

1. V Международная научно-практической конференция на тему: «Право и справедливость в гражданском и административном судопроизводстве» Тема доклада: Критерии добросовестности в конкурентных правоотношениях: вопросы судебно-арбитражной практики».

2. XIII Международная научно-практическая конференция «Права человека в современном мире: концепции, реальность, будущее». Тема доклада: Добросовестность при доказывании картельных и иных антиконкурентных соглашений.

3. XIII Международный Конституционный Форум «Взаимное доверие государства и общества в конституционном строе России». Тема доклада: Судебное усмотрение при применении судами принципа добросовестности.

4. VI Международная научно-практическая конференция на тему: «Развитие цивилистического процесса в условиях цифровизации». Тема доклада: Особенности реализации принципа добросовестности в процессуальных правоотношениях.

Структура работы. Данное исследование состоит из введения, трех глав, шести параграфов, заключения и списка использованной литературы. Данная структура позволит наиболее полно раскрыть тему, решить поставленные задачи и достичь цель.

Основное содержание работы

Во введении обосновывается выбор темы магистерского исследования, ее актуальность, степень научной разработанности, определяются цели и задачи, объект и предмет исследования, излагается методологическая, теоретическая, эмпирическая база работы, доказываемая ее научная новизна, теоретическая и практическая значимость, формулируются основные положения, выносимые на защиту, содержатся сведения об апробации результатов исследования и о структуре работы.

Первая глава «Общая характеристика принципа добросовестности» посвящена характеристике принципа добросовестности в общем понимании, в ретроспективе рассмотрено его становление и развитие.

В первом параграфе *«Понятие и критерии принципа добросовестности»* сделаны выводы о том, что в современном гражданском праве отсутствует понятие принципа добросовестности. Норма о нём имеет открытый характер, то есть норма имеет абстрактную гипотезу, наполняемость которой происходит лишь при применении к конкретным правоотношениям.

В науке принцип добросовестности рассматривается в субъективном и объективном смысле. Однако на этот счёт не сложилось единого мнения. Это свидетельствует о том, что в законодательстве невозможно чётко определить тот стандарт поведения, который будет считаться добросовестным. Однако это не исключает того, что могут быть регламентированы критерии недобросовестного поведения, которые будут носить открытый перечень и тем самым давать свободу правоприменителю.

На основе мнения учёных автором сформировано общее понимание добросовестности в двух смыслах.

В связи с различными подходами учёных, автору не удалось выявить универсальные критерии добросовестности как принципа права. Это связано с тем, что такие критерии будут отличаться в различных институтах

гражданского и иных отраслей права (договорные отношения, отношения, вытекающие из налоговых правоотношений и др.).

Во втором параграфе *«Развитие принципа добросовестности»* рассмотрено становление и развитие принципа добросовестности.

Эволюция принципа добросовестности началась в римском праве по принципу открытой нормы. В дальнейшем она трансформировалась в германское право и французское право. Изначально римский принцип добросовестности был лишь предметом доктринального исследования европейских правоведов. Затем успешное развитие принципа добросовестности в немецком праве повлияло на его унификацию в международном праве.

Принцип добросовестности, зародившийся в Древнем Риме, получил своё развитие в классический период. Понимание данного принципа в современном законодательстве и практике Российской Федерации практически не отличается от римского.

В Главе 2 «Добросовестность в конкурентных правоотношениях» автором раскрыта роль и значение принципа добросовестности при регулировании поведения хозяйствующих субъектов в конкурентах правоотношениях.

В первом параграфе *«Эволюция принципа добросовестности в регулировании конкурентных правоотношений»* рассмотрена эволюция правовое регулирование отношений, связанных с применением актов недобросовестных конкурентных действий, на основе принципа добросовестности.

Автором сделан вывод о том, что реализация принципа добросовестности в конкурентном законодательстве находится в динамике.

Если до вступления в силу Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ в статье 14 Закона о защите конкуренции были предусмотрены шесть форм недобросовестной конкуренции (правда, перечень был сформулирован

как неисчерпывающий), то после вступления в силу вышеуказанного Закона перечень форм был значительно расширен.

Во втором параграфе *«Добросовестное и недобросовестное поведение участников конкурентных отношений: понятие и критерии»* автором раскрыто понятие «недобросовестная конкуренция», её правовая природа. Дана характеристика недобросовестной конкуренции как состава правонарушения.

Автором сделан вывод о том, что недобросовестная конкуренция может осуществляться как действием, так и бездействием лиц.

Субъективная сторона недобросовестной конкуренции выражается как в форме умысла, так и неосторожного поведения. Однако исследовать фактор вины при нарушении антимонопольного законодательства, конечно, можно, но лишь в теории. Он не относится к обязательным признакам нарушения антимонопольного законодательства.

На основе судебной практики выявлены некоторые проблемы квалификации актов недобросовестной конкуренции, даны рекомендации по совершенствованию действующего законодательства.

Глава 3 «Реализация принципа добросовестности» посвящена проблемам применения принципа добросовестности в конкурентных правоотношениях.

В первом параграфе *«Добросовестность при доказывании картельных и иных антиконкурентных соглашений»* на основе анализа применения принципа добросовестности при квалификации картельных сговоров автор делает вывод о том, что принцип добросовестности, закреплённый в ГК РФ, является не отраслевым, а межотраслевым принципом, поскольку является общим для нескольких отраслей: гражданского, конкурентного, применяется в регулировании конкурентных отношений. Именно поэтому добросовестность как отраслевой принцип гражданского права может быть применена к иным правоотношениям.

Во втором параграфе *«Проблемы реализации принципа*

добросовестности в конкурентных правоотношениях» автором рассмотрены теоретические трудности определения природы недобросовестной конкуренции. На основе судебной практики автор делает вывод о том, что принцип добросовестности является универсальным инструментом при оценке поведения субъектов конкурентных отношений. Принцип добросовестности является сильным орудием для развития и дополнения права, особенно в руках судей, позволяющим применять судебское усмотрение.

В заключении обобщается проделанное исследование и делаются **выводы**.