

Д.А. Кузнецов

ПОНЯТИЯ «КОНКУРЕНЦИЯ» И «ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОНКУРЕНЦИЯ» В ПРАВЕ В ЦЕЛОМ И В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ, В ЧАСТНОСТИ

Дмитрий Алексеевич Кузнецов – аспирант кафедры гражданского и корпоративного права, Санкт-Петербургский государственный экономический университет (СПБГЭУ); г. Санкт-Петербург.

✉ 79818103325@yandex.ru

Аннотация. В настоящей статье изучается проблематика понимания категорий «конкуренция» и «экономическая конкуренция» в праве в целом, а также их значение в гражданском праве, в частности. Автор в ходе исследования выявляет то, как в праве понимаются данные категории, а также предлагает понимание категории «конкуренция» с точки зрения гражданского права.

Ключевые слова: конкурентное право; теория права; частное право; гражданское право; конкуренция; экономическая конкуренция.

D.A. Kuznetsov

CONCEPTS OF COMPETITION AND ECONOMIC COMPETITION IN LAW IN GENERAL AND IN CIVIL LAW IN PARTICULAR

Dmitry Kuznetsov – postgraduate student, the Department of Civil and Corporate Law, St. Petersburg State University of Economics, St. Petersburg. ✉ 79818103325@yandex.ru

Annotation. We study the problems of interpreting "competition" and "economic competition" in law in general and in civil law in particular. In the research, we specify the meaning of the categories in question in law and present an interpretation of "competition" from the point of view of civil law.

Keywords: competition law; theory of law; private law; civil law; competition; economic competition.

Введение. Экономическая конкуренция как правовая категория является одним из фундаментальных столпов конкурентного права, однако данное понятие практически не известно иным отраслям права, в связи с чем мы полагаем весьма ценным выяснить, как право понимает содержание понятия «конкуренция» в целом и понятия «экономическая конкуренция», в частности. По возможности нам хотелось бы дать определение конкуренции с точки зрения гражданского права, хотя это не в полной мере гражданско-правовая категория (впрочем, она известна гражданскому

законодательству, о чем сказано будет ниже).

1. Прежде чем обратиться к категории «конкуренция», обратимся к категориям «экономическая деятельность» и «предпринимательская деятельность», к которым непосредственно примыкает защита конкуренции для выявления соотношения данных понятий. Так, в своей статье Г.М. Сибгатуллина [25] определяет право на экономическую деятельность как право гражданина заниматься извлечением дохода и иных ценностей без предварительного государственного контроля, при этом

в начале статьи излагается тезис со ссылкой на исследование Н.С. Матвеева о том, что предпринимательская деятельность является частным случаем экономической деятельности, причем и то, и другое включается в хозяйственную деятельность. Можно сказать, что предпринимательская деятельность может являться подвидом экономической деятельности. Специалист по предпринимательскому праву Е.П. Губин занимает аналогичную позицию. По его мнению, предпринимательская деятельность есть частный случай экономической деятельности [6]. Одно понятие через другое определялось тем же автором и как вид экономической деятельности [7, с. 22]. Более того, в доктрине, основанной на дорожной карте по развитию конкуренции, делается вывод о том, что конкурентная политика являет собой часть национальной политики в сфере экономики [22]. С.А. Парашук также отмечает принадлежность государственной конкурентной политики к экономической политике государства [21]. Таким образом, предпринимательская деятельность – это частный случай экономической деятельности, которая, в свою очередь, может быть весьма многообразной. Применяется ли к экономической деятельности в целом антимонопольное законодательство? Полагаем, что да, так как содержание Федерального закона от 27.06.2006 г. № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ЗоЗК)¹ направлено не только на контроль предпринимательской деятельности, но и на контроль деятельности органов государственной власти, да и полномочия антимонопольного органа весьма объёмны.

2. В конституционном праве понимание категории «экономическая конкуренция» также не нашло единого подхода. Ряд авторов, например, А.С. Сухоруков [27, с. 18], определяют экономическую конкуренцию как основу конституционного строя. С.В. Белых в одной из своих работ [3], описывает позиции В.И. Крусса [16,

с. 100] и ранее упомянутого А.С. Сухорукова, выявляя противоречивость подходов у данных специалистов в понимании конкуренции: первый указывает на нормы Конституции как на гарантию конкуренции, второй толкует положения более широко – с учетом принципа поддержки конкуренции. Далее, в той же работе на основе позиций Конституционного Суда Российской Федерации делается вывод о возможности толкования «экономической конкуренции» в нескольких контекстах: как предпосылки реализации права потребителей на выбор и получение информации, как социальный регулятор правомерной деятельности хозяйствующих субъектов, как общественных отношений, складывающихся между хозяйствующими субъектами [3].

Как мы можем видеть, в понимании экономической конкуренции с точки зрения права нет единообразия, понятие имеет различное содержание. Это и экономическое право, и обязанность государства, и фундаментальный принцип рыночной экономики, социальный регулятор, форма общественных отношений, защищаемая и развиваемая ЗоЗК (как отмечал В.А. Белов [4] в одной из своих статей, это единственная отрасль права, которая не предотвращает социальные конфликты, а напротив, поощряет их, что является парадоксом само по себе), и объект государственной политики и административно-правового регулирования на отдельных товарных рынках, и объект уголовно-правовой охраны (ст. 178 Уголовного Кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ)²). Сам же ЗоЗК в ст. 4 п. 7 дает следующее определение конкуренции: «конкуренция – 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».

¹ Федеральный закон от 27.06.2006 г. № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 01.04.2022 г.) // Собрание законодательных актов Российской Федерации. 2006. № 31. Ст. 3434.

² Уголовный кодекс Российской Федерации принят 13.07.1996 г. (в ред. от 25.04.2018 г. № 17-П) // Собрание законодательных актов Российской Федерации. 1996. Вып. № 25. Ст. 2954.

3. Поскольку вопросы непосредственного исследования экономической конкуренции как правовой категории не проводились, автор исследования изучал работы, которые были прямо или косвенно связаны с применением категории «конкуренция» в праве в целом. Мы исключили из анализа диссертации, посвященные конкурентному праву, чтобы выявить общеправовое понимание категории «конкуренция».

Наиболее часто в праве категория «конкуренция» применяется в значении «конкуренция правовых норм», «конкуренция принципов (ценностей) права», а в цивилистическом процессе – «конкуренция исков». Так, в кандидатской диссертации А.А. Токаревой указывается на категорию «конкуренция исков», которая понимается: «Концептуально конкуренция исков – это объективно исторически сложившаяся правовая конструкция, которая возникает вследствие реализации субъектом спорных правоотношений права на выбор одного из нескольких допустимых и адресованных через суд требований к потенциальному ответчику по поводу защиты своих субъективных прав, свобод и законных интересов при условии корреляции фактического и правового компонентов основания этих требований» [28, с. 10].

В рамках кандидатской диссертации, выполненной И.А. Карасевой, посвященной проблематике конкуренции конституционных ценностей в практике Конституционного суда РФ и зарубежных конституционных судов, конкуренция ценностей определяется как «...столкновение конституционных ценностей, которое проявляется в рамках конкретного правоотношения и может быть разрешено рациональным путем при помощи правовых средств» [13, с. 10]. Т.А. Оспанов изучал вопросы политической конкуренции и давал следующее определение политической конкуренции: «...соперничество на основе взаимодействия субъектов политических отношений, предполагающее законное противостояние различных политических сил в целях приобретения политических ресурсов – публичной власти (государственно-властных полномочий) на основе равных

конституционных прав, свобод и равных условий для их реализации, конституционно-правовых принципов справедливости и ведения свободной борьбы в публично-правовой сфере» [19, с. 7]. А.С. Сухоруков изучал вопросы конституционного регулирования экономической конкуренции и давал следующее определение конкуренции: «...объект конституционно правового регулирования, под которым понимается система базовых общественных отношений, возникающих между государством и хозяйствующими субъектами, в рамках которых на основе конституционно правовых норм государство берет на себя обязательства по созданию условий для защиты и развития конкуренции» [27, с. 18].

В гражданском праве вопросы конкуренции исследуются чаще всего в контексте добросовестности. Так, в рамках кандидатской диссертации М.В. Новикова исследовала проблематику недобросовестной конкуренции как формы злоупотребления гражданским правом, давала следующее понятие конкуренции: «динамичное состояние хозяйствующих субъектов, которые в пределах допустимого законом могут свободно и беспрепятственно оказывать воздействие на конкурентную среду с помощью направленных на получение преимуществ над другими конкурентами» [17, с. 10]. При этом конкуренция представлена автором работы как процесс, отношение и следствие. Д.В. Кожухарь рассматривались вопросы конкуренции правовых норм, регулирующих право на жилище, однако автор также не обращалась к понятию «конкуренция» [14, с. 23].

В административном праве конкуренция чаще всего исследуется как объект правовой охраны. Так К.С. Кротов, исследуя административную ответственность за правонарушения в сфере защиты конкуренции, не дает специального определения конкуренции, явно руководствуясь имеющимся в ЗоЗК и экономическим значением конкуренции [15, с. 11]. А.Д. Байдаров, исследуя административно-правовые основы поддержки конкуренции, вообще формирует отдельную категорию «условия обращения товаров», имеющую в большей степени экономический контекст и явля-

ющуюся одним из ключевых элементов содержания понятия конкуренция [2, с. 10]. Д.А. Плеханов, изучая вопросы защиты экономической конкуренции в контексте действий органов государственной власти, также не исследует понятие экономической конкуренции [23, с. 9]. Д.И. Серегин, изучая недобросовестную конкуренцию как правовую категорию, не анализирует понятие экономической конкуренции, ограничиваясь понятием недобросовестной конкуренции [24, с. 12].

В рамках теории права категория «конкуренция» применяется, как правило, в значении «конкуренция правовых норм». Так А.Э. Арзумян изучал конкуренцию норм российского права, излагал понятие конкуренции норм права в следующем виде: «...процесс регламентации родственных общественных отношений двумя или несколькими, не противоречащими друг другу предписаниями, содержащими признаки этих отношений, но различающимися между собой по объему и содержанию, а приоритетность их реализации зависит от законодательного установления или усмотрения правоприменителя в каждом отдельном случае» [1, с. 8]. Е.В. Исаева изучала недобросовестную конкуренцию как социально-правовое явление, но уклонилась от определения конкуренции, однако предоставила определения недобросовестной конкуренции (дважды в п. 3 и п. 6) реферата [12, с. 7].

В уголовном праве вопросы конкуренции исследуются в двух аспектах: в виде конкуренции норм права и в виде объекта уголовно-правовой охраны. Ю.Г. Следь изучал вопросы уголовно-правовой защиты от недобросовестной конкуренции, однако вопросы определения конкуренции с точки зрения права не получили отражения в положениях, выносимых на защиту [26, с. 9]. В.М. Гарманов обращался к вопросу о конкуренции правовых норм в уголовном праве [5, с. 6]. Л.В. Иногамова-Хегай исследовала вопросы конкуренции норм уголовного права и пришла к выводу о тождественности понятий «конкуренция» и «коллизия» [11, с. 9]. О.Е. Деревягина [9, с. 10] и Р.А. Жабагинов [10, с. 7] изучали преступления, ограничивающие

конкуренцию.

В международном праве категория «конкуренция» употребляется в значении «конкуренция юрисдикций» или «конкуренция правовых норм». Так, Е.С. Орлова изучала вопросы конкуренции юрисдикции международных судебных органов по морским спорам и определяла конкуренцию юрисдикций «...как установленное международными договорами положение, при котором один и тот же международный морской спор может подпадать под юрисдикцию двух и более МСО» [18, с. 9].

4. Характеристика научных результатов, полученных исследователями при рассмотрении проблемы, показывают, что «конкуренция» в праве понимается в нескольких аспектах:

1. Конкуренция в непосредственном правовом контексте (конкуренция норм, исков, институтов, юрисдикций, объект правовой охраны, основа конституционного строя, конституционно-правовая ценность, субъективное право как таковое, центральная категория антимонопольного законодательства).

2. Конкуренция экономическая в непосредственном экономическом значении (борьба за потребителя, капитал и долю товарном рынке).

3. Конкуренция политическая (в смысле конституционной ценности и основы конституционного строя).

Вместе с тем глобальных, самостоятельных исследований по вопросу конкуренции и ее правового содержания не выявлено.

Если говорить об определениях конкуренции, даваемых в диссертациях по антимонопольному законодательству, то одним из первых определение дал в своей диссертации С.А. Парашук: «...состязательность хозяйствующих субъектов за потребителя и спрос на рынке, обусловленная факторами экономического, этического и правового характера, направленная на получение прибыли, посредством использования приемов и средств, определенных как самими предпринимателями, так и государством и зависящих в конечном счете от объективных процессов функционирования капиталов и экономики в целом» [20, с. 13].

В связи с вышеизложенными примерами определения конкуренции возникает логичный вопрос: а где же определение конкуренции с точки зрения частного права? Гражданский кодекс Российской Федерации (далее-ГК РФ)³ знает данную категорию, употребляя ее в ст.10 и 1222 ГК РФ, однако данная категория используется крайне редко, так как находится за рамками стандартного понятийного аппарата и чаще ассоциируется либо с экономическим содержанием, либо с деликтами.

5. В литературе, хотя и весьма нечасто, можно встретить позицию о связи экономической конкуренции и гражданского законодательства через принцип свободы договора, на что обратила внимание А.Г. Демиева [8] в одной из своих работ. Однако мы полагаем, что попытка выявить более глубинную связь экономической конкуренции и гражданского законодательства скорее должна привести не только к взаимосвязям свободы договора и экономической конкуренции, но и к учету категорий «добросовестность» и «злоупотребление правом», так как сам по себе принцип свободы договора (по крайней мере в более традиционном толковании (не расширительном)) не приводит к появлению прямой содержательной связи между экономической конкуренцией и гражданским правом, а изложенные категории, взятые в совокупности, образуют опосредованную связь гражданского и антимонопольного законодательства, однако не отвечают напрямую на вопрос, что для гражданского права есть экономическая конкуренция. Если вспомнить, что ГК РФ устанавливает в ст. 2 понятие предпринимательской деятельности и учесть значение данной категории для предпринимателей, то получаем примерно следующее: экономическая конкуренция с точки зрения гражданского законодательства есть гарантированное Основным законом право борьбы за потребителя, прибыль и долю на товарном рынке (как часть предпринимательской деятельности) и в то же самое время обязанность добросовестного исполнения гражданско-

правовых обязательств, соблюдение свободы договора и незлоупотребление правом (в ином случае нарушаются публично-правовые запреты). При этом классифицировать ни как относительные, ни как абсолютные правоотношения их нельзя, поскольку до того момента, пока одно из лиц не занимает доминирующее положение, и рынок находится в состоянии конкуренции (или хотя бы олигополии), можно говорить о том, что управомоченному лицу, число которых неограниченно, противостоит неограниченное количество других управомоченных лиц до тех пор, пока одно из них не займет доминирующее положение, и правоотношение не преобразуется, изменяясь на противостояние одного лица, противостоящего неограниченному кругу лиц, но при этом этот неограниченный круг лиц не несет (в традиционном понимании) обязанностей, как в абсолютном правоотношении, а несет право «сместить» доминанта с товарного рынка таким образом, чтобы тот в ходе конкурентной борьбы, экономически обоснованно и правомерно утратил доминирующее положение. Это подобно поверхностному натяжению воды или эффекту банки с крабами: все пытаются вылезти из банки до тех пор, пока кто-то один не окажется на вершине и в этот момент все, кто снизу могут его стянуть обратно (если найдут законный и экономически обоснованный способ). Это скорее форма организационных отношений в сфере гражданского оборота.

Выводы. Таким образом, мы можем видеть, что конкуренция в праве понимается как конкуренция в непосредственно правовом контексте, конкуренция политическая, конкуренция экономическая.

Экономическая конкуренция трактуется как экономическое право, обязанность государства (по защите и развитию конкуренции), фундаментальный принцип рыночной экономики, социальный регулятор, форма общественных отношений, одно из конституционных прав, объект правового регулирования, объект административно-правовой и уголовно-правовой охраны.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (ред. от 26.10.2021 г.) // Собрание законо-

дательных актов Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

Экономическая конкуренция с точки зрения гражданского права есть гарантированное Основным законом право борьбы за потребителя, прибыль и долю на товарном рынке, право занять доминирующее положение экономически обоснованными и правомерными методами и обязанность добросовестного исполнения гражданско-

правовых обязательств, соблюдения свободы договора и незлоупотребления правом, а также обязанность уступить доминирующее положение в случае, если иной хозяйствующий субъект правомерно занимает доминирующее положение, не препятствовать запрещенными методами этому.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Арзуманян А.Э.* Конкуренция норм российского права (вопросы теории и практики): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2009. 29 с.
2. *Баидаров А.Д.* Административно-правовые основы поддержки конкуренции в российской федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2020. 25 с.
3. *Белых С.В.* конституционно-правовое регулирование конкуренции в Российской Федерации // Конкурентное право. 2022. № 1. С. 2–12.
4. *Белов В.А.* Так что же такое конкурентное право? // Закон. 2020. № 2. С. 44–64.
5. *Гарманов В.М.* Конкуренция уголовно правовых норм при назначении наказания: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Омск, 2002. 26 с.
6. *Губин Е.П.* Экономическая деятельность, экономические права и их защита в контексте соотношения права и экономики // Предпринимательское право. 2021. № 3. С. 3–10.
7. *Губин Е.П.* Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Проспект, 2017. 999 с.
8. *Демиева А.Г.* Конкуренция как стимул осуществления предпринимательской деятельности: правовой аспект // Журнал Российского права. 2017. № 6. С. 61–68.
9. *Деревягина О.Е.* Преступное ограничение конкуренции? Теоретические и практические аспекты: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Новосибирск, 2021. 33 с.
10. *Жабагинов Р.А.* Уголовная ответственность за ограничение конкуренции: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2021. 34 с.
11. *Иногамова-Хегай Л.В.* Конкуренция норм уголовного права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1999. 44 с.
12. *Исачева Е.А.* Недобросовестная конкуренция как социально-правовое явление: историко-правовой аспект: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2011. 26 с.
13. *Карасева И.А.* Конкуренция конституционных ценностей в практике конституционного суда российской федерации и конституционных судов зарубежных стран: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2014. 30 с.
14. *Кожухарь Д.В.* Конкуренция правовых норм, регулирующих правоотношения по поводу жилища: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. 22 с.
15. *Кротов К.С.* Административная ответственность за правонарушения в сфере защиты конкуренции: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2020. 26 с.
16. *Крусс В.И.* Конституционное право личности на предпринимательскую деятельность в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1997. 210 с.
17. *Новиков М.В.* Недобросовестная конкуренция как одна из форм злоупотребления гражданским правом: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2018. 30 с.
18. *Орлова Е.С.* Конкуренция юрисдикций международных судебных органов при рассмотрении международных морских споров: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2020. 27 с.
19. *Оспанов Т.А.* Политическая конкуренция в России: конституционно-правовые аспекты: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015. 23 с.
20. *Паращук С.А.* Недобросовестная конкуренция: содержание и правовые средства ее пресечения: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. 24 с.
21. *Паращук С.А.* Правовые основы государственной конкурентной политики

России // Предпринимательское право. 2019. № 2. С. 63–70.

22. *Петров Д.А.* Конкуренция и конкурентная политика в условиях цифровизации экономики // Право и цифровая экономика. 2022. № 1. С. 5–13.

23. *Плеханов Д.А.* Защита конкуренции от антиконкурентных актов, действий и соглашений органов государственной власти и местного самоуправления (правовой аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2019. 25 с.

24. *Серегин Д.И.* Недобросовестная конкуренция как правовая категория: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. 25 с.

25. *Сибгатуллина Г.М.* Понятие и содержание конституционного права на занятие экономической деятельностью в Российской Федерации // Безопасность бизнеса. 2021. № 5. С. 3–7.

26. *Следь Ю.Г.* Уголовно-правовая защита от недобросовестной конкуренции: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 2007. 26 с.

27. *Сухоруков А.С.* Конституционно-правовое регулирование конкуренции в Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2010. 22 с.

28. *Токарева А.А.* Конкуренция исков в цивилистическом процессуальном праве: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2022. 25 с.