

допустимым и не оскорбительным для представителя. К примеру, ораторы за свои услуги одаривались пальмовой ветвью, символизирующую победу.

В последующем был внесен запрет на подарки за ходатайство по делам и получение денег. Табу основывалось не только на несовместимости понятий «дружеские отношения» в правоотношениях между защитником и подзащитным, но и на том, что в результате получения щедрых вознаграждений за услуги представителя наживали огромные состояния. Однако отсутствие санкций влекло нарушение данного запрета и со временем Октавиан Август определил размер штрафа в размере полученного гонорара, который в последующем был заменен на фиксированную плату в размере 100 золотых или 10.000 сестерций [7, с.63].

Институт представительства, зародившись в период Древнего Рима, дошел до наших дней, сохранив некоторые черты, в числе которых можно считать урегулированность законом правоотношений между представителем и представляемым, которая имеет огромное значение для правильного определения полномочий в гражданском праве и процессе.

Следует отметить и безвозмездность оказываемых услуг, имеющую наследие со времен того периода и применяемую в настоящее время в качестве гарантированной государством защиты прав определенных слоев общества.

Развитие экономических отношений и появление правил делового оборота повлекло изменение исторически сложившегося в римском праве института представительства, переведя его в основном на возмездный характер оказания услуг.

Список литературы:

1. Краснокутский В.А., Новицкий И.Б., Перетерский И.С., Розенталь И.С., Флейшиц Е.В. Римское частное право: учебник для бакалавров и магистров. – М.: Издательство Юрайт, 2017. – 607 с.
2. Исайчева Е. А. Шпаргалка по римскому праву. – Аллель-2000, 2010. – 90 с.
3. Новицкий И.Б., Перетерский И.С. Римское частное право. – М., 2012. – 560 с.
4. Пухта Г.Ф. Курс римского гражданского права. Том 1. – М., 1874. – 550 с.
5. Марецолль Т. Учебник римского гражданского права. Перевод с последнего (8) издания немецкого подлинника: с доб. ст. Игеринга "О современном значении римского права" и библиогр. рим. права. – М., 1867. – 264 с.
6. Шулин Ф. Учебник истории римского права. Пер. с нем. И.И. Щукина, под ред. В.М. Хвостова. Вып.1. – М., 1893. – 650 с.
7. Салогубова Е. Процессуальное представительство в римском праве//Вестник Московского университета. Серия 11. Право. – 1995. – №3. – С. 57-65.

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ БОРЬБЫ С НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИЕЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Киздарбекова А.С., заведующая кафедрой гражданского и трудового права, к.ю.н.
Карибаев Т.Е., магистрант КарГУ им. Е.А. Букетова

В экономико-правовой сфере нашего государства все чаще мы обращаемся к понятию «конкуренция». Запускаются специальные механизмы поддержки и развития рыночного соперничества и механизма демополизации. Процессы, связанные с конкуренцией, формированием и функционированием на ее основе товарных рынков стали объектом пристального внимания правительств большинства стран, ориентированных на рыночную экономику. Не стала исключением и Республика Казахстан.

В то же время, и в молодой экономике нашего государства, и в экономике развитых зарубежных стран, конкуренция носит противоречивый характер. Наряду с ее прогрессивным влиянием, неизбежно развиваются её негативные проявления, выражающиеся в нецивилизованных и недобросовестных методах ведения соперничества, наносящих вред как отдельным предпринимателям и потребителям, так и всему обществу в целом. Это связано с тем, что конкурентная борьба порождается основным законом рыночной экономики, законом спроса и предложения и стихийностью рынка. Вследствие этого, конкуренции присуще определенное

негативное свойство, когда каждый участник борьбы преследует исключительно собственную выгоду и в ходе соперничества использует любые приёмы и средства, в том числе неэтичные и противозаконные.

Идеальное развитие хозяйственного механизма предполагает наличие добросовестных отношений между конкурентами, соблюдение ими установленных рамок, границ поведения на рынке. Чтобы избежать превращения свободы конкуренции в анархию, нужны эффективные гарантии и механизмы, направленные на поддержание справедливых и равных для всех участников рынка условий предпринимательства.

Деятельность по пресечению недобросовестной конкуренции берет свое начало в формировании соответствующей законодательной базы.

Первый в мире закон «О недобросовестной конкуренции» был принят в Германии в 1909г. Данный закон признан отправной точкой в мировой практике пресечения недобросовестных конкурентных действий.

На сегодняшний день в большинстве стран с рыночной экономикой вопросы предотвращения недобросовестных методов конкурентной борьбы также закреплены на законодательном уровне. Из анализа зарубежных моделей правового регулирования пресечения недобросовестной конкуренции видно, что каждое государство своим путем подходит к правовому регулированию пресечения недобросовестных конкурентных действий. Присущие отдельным группам стран особенности такого регулирования, позволяют классифицировать их по основанию наличия или отсутствия обособленного законодательства о недобросовестной конкуренции.

Примером такой классификации может служить классификация предложенная О.А. Городовым, который в своей работе «Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика» предлагает по данному признаку условно классифицировать все страны на три группы. В первую входят страны, законодательство которых содержит нормы о запрете недобросовестной конкуренции и включает перечень недобросовестных конкурентных действий (например, Швейцария, Австрия, Германия). Во вторую группу входят страны, в законах которых закреплены только отдельные составы недобросовестных действий, а пресечение недобросовестной конкуренции обеспечивается путем применения общих норм права. Страны входящие в третью группу, например Бельгия, США, Великобритания, Франция, Ирландия, Италия, Нидерланды условно занимают промежуточное положение между первыми двумя: их законодательство включает как нормы общего права, так и некоторые специальные постановления по вопросам пресечения недобросовестной конкуренции[1].

Первая модель предполагает выделении норм о недобросовестной конкуренции в самостоятельные нормативные правовые акты. Данная модель применялась в Казахстане с 9 июня 1998 года, когда был принят ныне утративший силу Закон Республики Казахстан от № 232-І О недобросовестной конкуренции (Далее – Закон о недобросовестной конкуренции).[2] Данный Закон был призван определять действия, признающиеся в Казахстане недобросовестной конкуренцией, устанавливать механизм предотвращения и устранения недобросовестной конкуренции и ее последствий, а также ответственность за недобросовестные конкурентные действия. Однако он включал вопиющие противоречия. Так, ст. 4 содержала нормы направленные против монополистической деятельности: в соответствии с положениями этой статьи, устанавливался запрет на принятие государственными органами и органами местного самоуправления нормативных правовых и иных актов и (или) совершение действий, направленных на создание благоприятных или дискриминационных условий для деятельности отдельных субъектов рыночных отношений или их групп, устранение или ограничение конкуренции, а также нарушение прав и интересов потребителей, если иное не предусмотрено законодательными актами, на действия субъектов рыночных отношений направленных на устранение или ограничение конкуренции, а также на создание дискриминационных условий для деятельности субъектов рыночных отношений, занимающихся аналогичными видами деятельности[3]. То есть, в Закон о недобросовестной конкуренции были включены нормы направленные против монополистической деятельности, что являлось ошибкой законодателя. В последствии данный закон утратил силу в связи с принятием Закона РК «О конкуренции» от 25.12.2008г. В данный Закон были включены нормы направленные против недобросовестной конкуренции. Таким образом, противоречия были устранены, однако, вся концепция борьбы с недобросовестной конкуренцией диаметрально изменилась.

Согласно п. 1 ст. 16 Закона РК «О конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимались любые действия в конкуренции, направленные на достижение или предоставление неправомерных преимуществ, а также нарушающие законные права потребителей[4].

Такой признак недобросовестной конкуренции, как нарушение прав потребителей вызывал немало споров среди ученых и практиков, большинство из которых считали его необоснованным по причине противоречия самой сути антимонопольного регулирования.

Мнение о том, что защита прав потребителей лежит за пределами предмета антимонопольного регулирования, было поддержано законодателем при формулировании норм Предпринимательского кодекса, который хотя и относит борьбу с недобросовестной конкуренцией к антимонопольному регулированию, но все же содержит более точное ее определение.

Так, ст. 177 предпринимательского кодекса содержит определение недобросовестной конкуренции в следующей редакции: недобросовестной конкуренцией являются любые действия в конкуренции, направленные на достижение или предоставление неправомерных преимуществ.

Часть. 2 ст. 177 Предпринимательского кодекса содержит перечень, включающий следующие 14 действий субъектов рынка, признаваемых недобросовестной конкуренцией:

- 1) неправомерное использование товарных знаков, упаковки;
- 2) неправомерное использование товара другого производителя;
- 3) копирование внешнего вида изделия;
- 4) дискредитация субъекта рынка;
- 5) заведомо ложная, недобросовестная и недостоверная реклама;
- 6) реализация (приобретение) товара с принудительным ассортиментом;
- 7) призыв к бойкоту продавца (поставщика);
- 8) призыв к дискриминации покупателя (поставщика);
- 9) призыв субъекта рынка к разрыву договора с конкурентом;
- 10) подкуп работника продавца (поставщика);
- 11) подкуп работника покупателя;
- 12) неправомерное использование информации, составляющей коммерческую тайну;
- 13) реализация товара с предоставлением потребителю недостоверной информации в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара и (или) его производителей;
- 14) некорректное сравнение субъектом рынка производимых и (или) реализуемых им товаров с товарами, производимыми и (или) реализуемыми другими субъектами рынка[5].

По сравнению с аналогичными нормами в законодательствах государств имеющих более продолжительный опыт регулирования в данной сфере, вышеприведенный перечень является неоправданно узким и не содержит многих широко распространенных форм недобросовестной конкуренции. Вызывает непонимание и тот факт, что при огромном количестве возможных форм недобросовестной конкуренции, перечень ее форм, приведенный в Предпринимательском кодексе РК является закрытым. Данные обстоятельства существенно снижают эффективность борьбы с разнообразными проявлениями недобросовестной конкуренции на рынках. В рамках одного законодательного акта невозможно перечислить все существующие формы недобросовестной конкуренции, более того, в ходе развития конкурентных отношений рождаются все новые и новые ее формы[6]. К примеру, «только по данным Федеральной торговой комиссии США насчитано около 400 недобросовестных конкурентных приемов в виде жульничества и обмана в сфере торговли и маркетинга»[7].

Другой проблемой является неточность самого законодательного определения недобросовестной конкуренции

Уже упомянутый выше первый в мире Закон Германии «О недобросовестной конкуренции», принятый в 1909 году, характеризует недобросовестную конкуренцию как противоречащую добрым нравам [8], а в соответствии с Законом о борьбе с недобросовестной конкуренцией Польши «актом недобросовестной конкуренции признается противоправное или нарушающее добрые обычаи деяния, если оно нарушает право другого предпринимателя или клиента, либо угрожает таким нарушением». Так же в данном законе приведен примерный открытый перечень недобросовестных конкурентных действий[9].

В Законе Российской Федерации «О защите конкуренции» сформулировано следующее определение: «Недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, 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[10]. При этом данный Закон также содержит открытый перечень недобросовестных конкурентных действий.

В Украине недобросовестной конкуренцией считаются любые действия в конкуренции, которые противоречат правилам, торговым или иным честным обычаям в предпринимательской деятельности[11].

Как видно из анализа вышеприведенных нормативных актов, в них содержатся определения конкуренции, указывающие на такой важный критерий, как неправомерность действий субъекта. Российский ученый С.А.Паращук обоснованно замечает, что законодательство многих стран использует нравственные категории совести и морали в качестве правовых категорий и именно морально-этическая оценка методов конкуренции выступает важнейшим элементом правовой конструкции акта недобросовестной конкуренции[12]. Данные признаки акта недобросовестной конкуренции, на наш взгляд, несправедливо проигнорированы казахстанским законодателем.

В рамках настоящей статьи, хотелось бы также обратить внимание, на то, что пресечение недобросовестной конкуренции относится к сфере частных интересов, оно не имеет своей целью воздействие на рыночные отношения в принципе, а защищает интересы либо отдельно взятого предпринимателя, либо направлено на охрану прав потребителей. Поэтому нормы о недобросовестной конкуренции не должны являться частью антимонопольного законодательства, а борьба с недобросовестной конкуренцией должна осуществляться в частном порядке путем применения гражданско-правовых способов защиты прав предпринимателей и потребителей.

Таким образом, считаем, что осуществлять эффективную борьбу с недобросовестным рыночным соперничеством возможно лишь проведя существенные реформы законодательства о недобросовестной конкуренции:

1. исключить нормы о недобросовестной конкуренции из Предпринимательского кодекса РК и других нормативных правовых актов, входящих в состав антимонопольного законодательства, сформировав самостоятельный институт законодательства о недобросовестной конкуренции.

2. Казахстанскому законодателю следует пересмотреть определение недобросовестной конкуренции и включить в его формулировку такие категории как противоправность действий субъекта и противоречие их нормам морали и нравственности, что позволит сформировать актуальный перечень форм недобросовестной конкуренции

Список использованной литературы:

1 Городов О.А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика: монография. - М.: Статут, 2008. – 216 с.

2 Закон Республики Казахстан. О недобросовестной конкуренции: принят 9 июня 1998 года, № 232-І (утратил силу) // [http:// www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz).

3 Закон Казахской ССР. О развитии конкуренции и ограничении монополистической деятельности: принят 11 июня 1991 года(утратил силу) // [http:// www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz).

4 Закон Республики Казахстан. О конкуренции (утратил силу): принят 25 декабря 2008 года, № 112-IV // <http://www.online.zakon.kz>.

5 Кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375 Предпринимательский кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.10.2018 г.)// http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=38259854#pos=1;-323

6 Баринов Н.А., Козлова М.Ю. Антимонопольное законодательства РФ (вопросы теории и практики). – Волгоград: Издательство Волгоградского государственного университета, 2001. - 190 с.

7 Варламова А.Н. Конкурентное право России. - М.: ИКД «зерцало М», 2009. – 568 с.

8 Еременко В.И. Правовое регулирование конкуренции в России и за рубежом: дис. ... д. ю. н.: 12.00.03. - М., 2001. – 151 с.

9 Ustawa z dnia 16 kwietnia 1993 r. «O zwalczaniu nieuczciwej konkurencji» // <http://isap.sejm.gov.pl/DetailsServlet?id=WDU19930470211>

10 Федеральный закон Российской Федерации. «О защите конкуренции»: принят 26 июля 2006 года, № 135-ФЗ // [http:// www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz).

11 Закон Украины. О защите от недобросовестной конкуренции: принят 7 июня 1996 года, N 236/96-ВР // <http://kodeksy.com.ua>.

12 Паращук С. А. Конкурентное право (правовое регулирование конкуренции и монополии). - М.: Городец-издат, 2002. – 416 с.