

УДК 342.924

DOI 10.52928/2070-1632-2021-56-5-100-103

**ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ,  
ВЫРАЖЕННОЙ В ФОРМЕ НЕЗАКОННЫХ ДЕЙСТВИЙ В ОТНОШЕНИИ  
ОХРАНЯЕМОЙ ИНФОРМАЦИИ****А.С. ВАЛЕВКО***(Полоцкий государственный университет)*

*В статье приводится характеристика одной из форм недобросовестной конкуренции, связанная с незаконным получением, использованием, разглашением информации, запрещенная ст. 30 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции». На основе юридического анализа правовых норм антимонопольного законодательства, и научной литературы раскрываются признаки и условия дезорганизации деятельности конкурента, совершаемые путем незаконного распространения коммерческой или служебной тайны. Автор анализирует определение понятия «информация», признаки коммерческой и служебной тайн и установленные в отношении них правовые режимы. Рассмотрены обстоятельства и элементы состава правонарушения, имеющие значение для квалификации административного правонарушения по ст. 13.33 «Недобросовестная конкуренция» Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, выраженной в форме незаконных действий в отношении охраняемой информации.*

**Ключевые слова:** административная ответственность, недобросовестная конкуренция, охраняемая информация, защита информации, коммерческая тайна.

**Введение.** Недобросовестная конкуренция как одно из правонарушений в сфере антимонопольного регулирования идентифицируется через формы, которые различаются между собой по способу выражения на товарном рынке. Одной из форм недобросовестной конкуренции является запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну. Данная форма недобросовестной конкуренции содержится в ст. 30 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г., № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон)<sup>1</sup>. Действия, указанные в ст. 30 Закона были впервые включены в 2018 г., и предполагается, сформированы на основе Типовых положений по защите от недобросовестной конкуренции<sup>2</sup>. Ответственность за недобросовестную конкуренцию возникает в соответствии со ст. 13.33 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП)<sup>3</sup>.

Белорусский ученый С.С. Лосев писал: «незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей охраняемую тайну, представляет собой действие недобросовестного хозяйствующего субъекта, целью которого является лишение конкурента возможности, обретенной им за счет преднамеренно скрываемых сведений, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке или получить коммерческую выгоду»<sup>4</sup>.

**Основная часть.** Вопросы исследования недобросовестной конкуренции, выраженной в форме незаконных действий в отношении охраняемой информации освещены в работах российского ученого О.А. Городова (незаконное использование тайны конкурента как акт недобросовестной конкуренции), Д.А. Гаврилова (правовая защита от недобросовестной конкуренции в сфере исключительных прав на средства индивидуализации), С.Н. Кондратовской, С.А. Парашука, С.С. Лосева, К.Ю. Тотьева и других ученых. Труды вышеуказанных ученых легли в основу проведенного в данной статье исследования. Автор статьи при ее написании использовал общенаучные методы исследования.

Основание административной ответственности – это наличие всех элементов состава административного правонарушения – объекта, объективной стороны, субъекта и субъективной стороны.

<sup>1</sup> О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 12 дек. 2013 г., № 94-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 18.12.2019 г., № 275-З. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=H11300094>.

<sup>2</sup> Типовые положения о защите от недобросовестной конкуренции [Электронный ресурс] // Всемирная организация интеллектуальной собственности. URL: [https://www.wipo.int/edocs/pubdocs/ru/intproperty/832/wipo\\_pub\\_832.pdf](https://www.wipo.int/edocs/pubdocs/ru/intproperty/832/wipo_pub_832.pdf).

<sup>3</sup> Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях [Электронный ресурс] : 6 янв. 2021 г. № 91-З : принят Палатой представителей 18 дек. 2020 г. : одобр. Советом Респ. 18 дек. 2020 г. URL: [https://pravo.by/upload/docs/op/HK2100091\\_1611262800.pdf](https://pravo.by/upload/docs/op/HK2100091_1611262800.pdf).

<sup>4</sup> Лосев, С.С. Комментарий к Закону Республики Беларусь от 08.01.2018 №98-З «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» [Электронный ресурс] / С.С. Лосев // АПС «БизнесИнфо»: Беларусь. / ООО "Профессиональные правовые системы". URL: <http://bii.by/tx.dll?id=379914>.

Рассмотрим объект недобросовестной конкуренции. В соответствии со ст. 2. Закона антимонопольное законодательство основывается на Конституции Республики Беларусь. Не все отношения, регулируемые антимонопольным законодательством, могут рассматриваться в качестве объекта административного правонарушения, а только те, за совершение которых установлена административная ответственность в соответствии с КоАП. Недобросовестная конкуренция как административное правонарушение является противоправным деянием, нарушающим нормы антимонопольного законодательства, за которое установлена административная ответственность в соответствии с КоАП. Объектом посягательства в данном случае является не установленная норма, а общественные отношения, которые регулируются данной нормой. В этой связи необходимо сделать вывод о том, что объектом недобросовестной конкуренции выступают общественные отношения, урегулированные нормами антимонопольного законодательства, устанавливающими должное поведение хозяйствующих субъектов на рынках товаров, работ и услуг.

Касательно объективной стороны данной формы недобросовестной конкуренции автор О.А. Городов определял данное правонарушение как «действие хозяйствующего субъекта (группы лиц), направленное на лишение конкурента возможности, обретенной им за счет преднамеренно скрывааемых сведений, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду» [1, с. 79]. Авторы С.А. Парашук и К.Ю. Тотьев указанный акт недобросовестной конкуренции называют «дезорганизацией деятельности конкурента» [2, с. 215] либо «дезорганизацией производственной деятельности» [3].

Одним из ключевых терминов, используемых при конструировании данного акта недобросовестной конкуренции является информация, составляющая коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну. В конструкции анализируемой формы недобросовестной конкуренции используется три самостоятельных правовых категории: «информация», «коммерческая тайна», «служебная тайна». Рассмотрим каждую из них подробнее.

Согласно абз. 11 ч. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 455-З «Об информации, информатизации и защите информации» под информацией понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления<sup>5</sup>. Нельзя не согласиться с О.А. Городовым, который, анализируя аналогичное определение понятия «информация» по законодательству Российской Федерации указывает на то, что информация состоит из двух составляющих:

- 1) содержательность информации т.е. отождествление информации со сведениями, которые являются некими символами лиц, предметов, фактов, сообщений, явлений и процессов;
- 2) независимость формы представления сведений. Данный признак проявляется через возможность существования сведений о чем-либо в любой воспринимаемой лицом форме: устной, письменной, визуальной, акустической и т.п. [1, с. 81].

Рассматривая понятия коммерческой и служебной тайны обратимся к ст. 140 Гражданского Кодекса Республики Беларусь (далее – Гражданский Кодекс). Статья 140 Гражданского Кодекса определяет требования, которым должна соответствовать служебная или коммерческая тайна. Согласно данной статье информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности<sup>6</sup>. Однако в ст. 140 Гражданского Кодекса нет разграничения понятий «служебная тайна» и «коммерческая тайна», но они не являются синонимами.

Под «коммерческой тайной» в абз. 3 ч. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г., № 16-З «О коммерческой тайне» (далее – Закон «О коммерческой тайне») понимаются сведения любого характера (технического, производственного, организационного, коммерческого, финансового и иного), в том числе секреты производства (ноу-хау), соответствующие требованиям Закона «О коммерческой тайне», в отношении которых установлен режим коммерческой тайны<sup>7</sup>. В соответствии с абз. 9 ч. 1 ст. 1 Закона «О коммерческой тайне» под режимом коммерческой тайны понимаются правовые, организационные, технические и иные меры, принимаемые в целях обеспечения конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну<sup>8</sup>.

<sup>5</sup> Об информации, информатизации и защите информации [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 10 нояб. 2008 г., № 455-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 11.05.2016 г., № 362-З. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=h10800455>.

<sup>6</sup> Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 7 дек. 1998 г., № 218-З : принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 29 июня 2020 г., № 277-З. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=hk9800218>.

<sup>7</sup> Там же.

<sup>8</sup> О коммерческой тайне [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 5 янв. 2013, г. № 16-З. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=H11300016>.

По мнению О.А. Городова, сведения, которые являются коммерческой тайной, присущ ряд признаков. В их числе выделяются:

- 1) ценность скрываемых сведений, обусловленная фактором их неизвестности третьим лицам;
- 2) недоступность скрываемых сведений в силу законных оснований;
- 3) охраняемость скрываемых сведений от доступа к ним третьих лиц, достигаемая их обладателем посредством принятия превентивных мер [1, с. 81].

В соответствии с абз. 8 ч. 1 ст. 1 Закона «О коммерческой тайне» разглашение коммерческой тайны может быть осуществлено не только в форме действия (устно, письменно, с помощью технических средств) но и в форме бездействия. Однако в данном случае деяние в форме бездействия будет квалифицироваться по ст. 23.6 КоАП «Разглашение коммерческой или иной охраняемой законом тайны либо персональных данных»<sup>9</sup>.

Легальное определение служебной тайны, которое закреплено в Законе Республики Беларусь «О государственных секретах», не распространяется на данный вид правоотношений в силу причинения вреда не хозяйствующим субъектам-конкурентам, а национальной безопасности Республики Беларусь<sup>10</sup>. Нередко коммерческая тайна является составной частью служебной тайны работника хозяйствующего субъекта. Как отмечает Т. Шпилевская, «обязательства по сохранению коммерческой тайны могут быть оговорены нанимателем как при приеме работника на работу, так и в период трудовой деятельности»<sup>11</sup>. В таком случае обязанность работника по неразглашению коммерческой тайны нанимателя должна быть зафиксирована в форме обязательства или отдельного договора либо как составная часть трудового договора (гражданско-правового договора). В свою очередь структура обязательства о неразглашении коммерческой тайны не имеет строгой регламентации и разрабатывается каждым хозяйствующим субъектом самостоятельно. Работник (контрагент) – лицо, которое обладает служебной или коммерческой тайной, нарушает запрет на использование, разглашение, если получение такой информации осуществлялось с незаконным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер обеспечения по охране конфиденциальности этой информации, а также, если лицо, приобретающее информацию тем или иным способом, знало или имело достаточные основания полагать, что эта информация составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо (конкурент), и что осуществляющее передачу этой информации лицо действует без разрешения ее законного обладателя.

Российский автор М.А. Рылская, указывает на такие особенности коммерческой тайны как «обладание информацией, содержащей такую тайну у работника уже прекратившего трудовые отношения с нанимателем, сохранение обязанности работника не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, полученную в ходе трудовой деятельности» [4, с. 106]. Законодательством предусмотрено развитие таких событий в ч. 5 ст. 17 Закона «О коммерческой тайне». Так, работники, получившие доступ к сведениям, составляющим коммерческую тайну, и подписавшие обязательство о неразглашении коммерческой тайны, после прекращения трудового договора с нанимателем обязаны соблюдать конфиденциальность таких сведений в течение срока действия обязательства о неразглашении коммерческой тайны либо до момента отмены режима коммерческой тайны в отношении сведений, составляющих коммерческую тайну, к которым работник имел доступ, если этот момент наступит ранее окончания срока действия обязательства о неразглашении коммерческой тайны<sup>12</sup>.

Таким образом, субъект в данной форме недобросовестной конкуренции является специальным, т.е. им может выступать работник конкурента, имеющий либо имевший доступ к охраняемой законом информации, либо лицо, занимающее руководящую должность (непосредственно хозяйствующий субъект, например, индивидуальный предприниматель). Субъективная сторона данного правонарушения выражается в форме умысла, поскольку данная противоправная деятельность направлена на приобретение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности.

В ходе совершения данных противоправных действий по незаконному получению, использованию, разглашению информации, составляющей коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну лицо может быть привлечено помимо административной ответственности к дисциплинарной, материальной, гражданско-правовой и уголовной ответственности.

<sup>9</sup> Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях [Электронный ресурс] : 6 янв. 2021 г. № 91-3 : принят Палатой представителей 18 дек. 2020 г. : одобр. Советом Респ. 18 дек. 2020 г. URL: [https://pravo.by/upload/docs/op/HK2100091\\_1611262800.pdf](https://pravo.by/upload/docs/op/HK2100091_1611262800.pdf).

<sup>10</sup> О государственных секретах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 19 июля 2010 г., № 170-3. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3961&p0=H11000170>.

<sup>11</sup> Шпилевская, Т. Охрана коммерческой тайны и ответственность работника за ее разглашение [Электронный ресурс] / Т. Шпилевская // Я – специалист по кадрам. – 2010. – № 14. – С. 29–44. URL: [https://www.spok.by/izdaniya/ya-spok/okhrana-kommercheskoi-tainy-i-otvetstven\\_0000000](https://www.spok.by/izdaniya/ya-spok/okhrana-kommercheskoi-tainy-i-otvetstven_0000000).

<sup>12</sup> О коммерческой тайне [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 5 янв. 2013, г. № 16-3. URL: <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=H11300016>.

**Заключение.** Подводя итог, установим обстоятельства, имеющие значение для квалификации административного правонарушения по ст. 13.33 «Недобросовестная конкуренция» КоАП, выраженной в форме незаконных действий в отношении охраняемой информации:

- 1) объектом рассматриваемого правонарушения являются общественные отношения, урегулированные нормами антимонопольного законодательства, устанавливающими должное поведение субъектов;
- 2) объективная сторона выражается в виде активных действий по распространению информации, в отношении которой должен быть установлен соответствующий правовой режим, иначе информация не приобретет правовой статус тайны, и лицо не сможет быть привлечено к административной ответственности. Закон не разъясняет возможные негативные последствия вследствие совершения такого рода действий, однако лицо, нарушающее такой запрет должно осознавать противоправный характер своих действий;
- 3) наличие правоотношений (трудовых или гражданско-правовых) связывающих хозяйствующего субъекта и работника (бывшего работника), при этом субъектом может выступать как работник (бывший работник) обладающий (обладавший) охраняемой законом информацией, так и руководитель организации (предприятия), сам индивидуальный предприниматель;
- 4) наличие субъективной стороны в виде прямого умысла.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Городов, О.А. Незаконное использование тайны конкурента как акт недобросовестной конкуренции / О.А. Городов // Современная конкуренция – №. 4 (22). – 2010. – С. 79–94.
2. Парашук, С.А. Конкурентное право: (Правовое регулирование конкуренции и монополии) : учеб.-практ. пособие / С.А. Парашук ; Моск. гос. ун-т им. М.В. Ломоносова. – М. : Городец, 2002. – 413 с.
3. Тотьев, К.Ю. Конкурентное право (правовое регулирование деятельности субъектов конкуренции и монополий) : учеб. для вузов / К.Ю. Тотьев. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Изд-во РДЛ, 2003. – 477 с.
4. Рылская, М.А. Ответственность за нарушение прав обладателя коммерческой тайны / М.А. Рылская // Транспортное дело России. – 2011. – № 12. – С. 105–108.

#### REFERENCES

1. Gorodov, O.A. (2010). *Nezakonnoe ispol'zovanie tajny konkurenta kak akt nedobrosovestnoj konkurencii* [Illegal using the competitors secrets, as an act of unfair competition]. *Sovremennaja konkurencija*. (22), 79–94. (In Russ., abstr. in Engl.).
2. Parashuk, S.A. (2002). *Konkurentnoe pravo: (Pravovoe regulirovanie konkurencii i monopolii)*. Moscow: Gorodec, (In Russ.).
3. Tot'ev, K.Ju. (2003). *Konkurentnoe pravo (pravovoe regulirovanie deyatel'nosti sub'ektov konkurencii i monopolij)*. Moscow: RDL. (In Russ.).
4. Ryl'skaja, M.A. (2011). *Otvetstvennost' za narushenie prav obladatelja kommercheskoj tajny* [Responsibility for violation of the rights of the owner of a trade secret]. *Transportnoe delo Rossii* [*Transport business of Russia*]. (12), 105–108. (In Russ., abstr. in Engl.).

*Поступила 22.03.2021*

#### FEATURES OF THE QUALIFICATION OF UNFAIR COMPETITION EXPRESSED IN THE FORM OF ILLEGAL ACTIONS REGARDING PROTECTED INFORMATION

**A. VALEVKO**

*The article deals with the characteristics of one of the forms of unfair competition associated with the illegal receipt, use, disclosure of information prohibited by article 30 of the law of the Republic of Belarus "On countering monopolistic activities and development of competition". Based on the legal analysis of the legal norms of the antimonopoly legislation and scientific literature, the author reveals the signs and conditions of disorganization of the competitor's activities committed by illegal dissemination of commercial or official secrets. The author analyzes the definition of "information", signs of commercial and official secrets and the legal regimes established in relation to them. The circumstances and elements of the offense are important for the requirements of an administrative offense under Article 13.33 "Unfair Competition" of the Code of the Republic of Belarus on Administrative Offenses, expressed in the form of actions in relation to protected information, are considered.*

**Keywords:** *administrative responsibility; unfair competition; protected information; data protection; trade secret.*