

Министерство образования и науки Российской Федерации
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра гражданского права и процесса

АХБУЛОВА РУШАН ГАРИПУЛЛОВНА

**ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ В
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ПРАВЕ: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И
ПРАКТИКИ**

направления подготовки 40.03.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета СГУ им. Чернышевского

Автореферат бакалаврской работы

Научный руководитель
канд. юрид. наук, доцент

Е.А. Малько

Зав.кафедрой гражданского права и процесса
канд. юрид. наук, доцент

Е.Н. Тогузаева

Саратов 2017

Актуальность темы исследования определяется тем, что договор коммерческой концессии на сегодняшний день представляется значимым для общества и государства в целом. Тема бакалаврской работы актуальна и значима по ряду причин. Во-первых, современность темы объясняется новизной такого вида договора, как договора коммерческой концессии, в правовой и экономической сфере, в связи с чем возникают споры и неблагоприятные последствия из-за неполноценного или некачественного правового урегулирования концессионных отношений. Во-вторых, в виду существенных преимуществ в создании предприятия на основе договора коммерческой концессии и перспективностью экономического развития субъектов предпринимательской деятельности и страны, данный договор имеет широкое применение как на международном уровне, так на национальном, такой договор на современном этапе развития охватывает почти все сферы экономической деятельности. В-третьих, актуальность выбранной темы выражается во все сторонней значимости для субъектов рыночных отношений. Так, благодаря отношениям, вытекающих из договора коммерческой концессии, их последствиям: правообладатель расширяет свою известность и масштабы своей торговой сети, а также свою прибыль; пользователь создает и развивает менее рискованное предприятие, которому доверяет потребитель; для потребителя увеличивается доступность к проверенному и качественному товару, так как он, покупая у пользователя, действующего под брендом правообладателя, уверен в качестве товара; государство повышает экономическое развитие и ее стабильность, увеличивается число рентабельных средних и малых предприятий, тем самым появляются рабочие места, уменьшая безработицу, а также позволяет российскому рынку интегрировать с зарубежным рынком. В-четвертых, сложность использования договора коммерческой концессии на всех этапах правоприменения в виду особенностей условий использования и содержания такого договора. Таким образом, новизна, широкое применение и сложность правового содержания договора коммерческой концессии порождают

экономические и правовые споры, тем самым проявляя необходимость и заинтересованность в изучении и исследовании правовой теории и практики применения договора коммерческой концессии.

Объект исследования выступают гражданско-правовые отношения конкретного вида договора – договора коммерческой концессии, а **предметом** - правовые нормы, регулирующие договор коммерческой концессии, теоретические учения и судебная практика применения договора коммерческой концессии.

Целью бакалаврской работы является комплексное изучение института договора коммерческой концессии. Для достижения поставленной цели определены следующие **задачи**:

- изучить историю становления и развития договора коммерческой концессии;
- установить значение и сферы применения договора коммерческой концессии;
- уяснить понятие и правовую природу договора коммерческой концессии;
- проанализировать особенности договора коммерческой концессии и его существенные условия;
- изучить основания и порядок изменения и прекращения договора коммерческой концессии;
- изучить и проанализировать судебную практику применения договора коммерческой концессии;
- сформировать предложения по улучшению действующего законодательства, регулирующего договор коммерческой концессии, и практики его применения.

Реализация намеченных целей и задач осуществлялась на основе изучения юридической литературы, посвященной заявленной теме. К проблемам договора коммерческой концессии в гражданском праве проявляли интерес следующие ученые-правоведы: Ю. В. Романец, В. В.

Витрянский, Г. Е. Авилов, Е. А. Суханов, М. И. Брагинский, Е. А. Кондратьева, Р. И. Зименков, В. Б. Кудряшова, С. А. Сосна, Е. С. Васильева, Л. Т. Ибадова, А. А. Иванов и др.

При исследовании бакалаврской работы использовались такие методы, как метод анализа, сравнения, логический метод, метод описания, метод изучения и обобщения судебной практики, исторический и причинно-следственный метод.

Бакалаврская работа состоит из введения, двух глав, объединяющих 6 параграфов, заключения и списка используемых источников.

Основное содержание работы

Глава 1 бакалаврской работы посвящена исследованию становления и развития концессионных отношений, значения и области применения договора коммерческой концессии, понятия договора коммерческой концессии.

Договор коммерческой концессии является одной из самых значимых и юридически сложных сделок с интеллектуальной собственностью. На данный момент в Российской Федерации договор коммерческой концессии широко распространен в предпринимательской сфере. Свои истоки становления и развития договор коммерческой концессии берет из США и Великобритании. До появления понятия «договора коммерческой концессии» применялось и применяется такое понятие как франчайзинг. Начальные истоки франчайзинговых отношений берутся еще из средних веков и развивались и развиваются по сей день. Более конкретное становление франчайзинга как договорных отношений берет начало с конца XIX века. Организация первой в мире полноценной франчайзинговой системы – заслуга фирмы Исаака Зингера¹. Начиная с 1950-х годов, франшиза приобрела новый формат «бизнес - формат франшизы». Это особый метод ведения коммерческой деятельности с самого начала таким образом, чтобы франчайзер получал дополнительную выгоду от быстрого роста при ограниченном риске, а франчайзи от того, что входил в проверенную коммерческую систему с гарантированной возможностью получения дохода. В США бурному развитию франчайзинга способствовал принятый в 1946 г. закон о товарных знаках. Дополнительную прибыль предприниматели получали уже благодаря тому, что предоставление права другим предприятиям на использование своих товарных знаков под разносторонним

¹ Манохова С.В. Договор коммерческой концессии: правовые вопросы / Торговля: бухгалтерский учет и налогообложение. 2013. N 10. С. 2.

контролем и защитой закона позволяло владельцам без больших дополнительных затрат расширять границы своего бизнеса.

Таким образом, первые элементы франчайзинга возникли в США в середине прошлого столетия. Но настоящий «всплеск» в его развитии начался в конце 70-х годов XX в., когда антитрестовское законодательство сняло наиболее существенные препятствия. В 1988 году в США насчитывалось уже три тысячи компаний франчайзеров в 45 отраслях экономики, объединявших более 400 тысяч «единиц» франчайзи.

В Российской Федерации использование франчайзинговой системы или коммерческой концессии началось с развалом СССР. Коммерческая концессия использовалась с целью привлечения иностранного капитала в российскую экономику. Первый договор коммерческой концессии, зарегистрированный в июне 1996 года в Патентном ведомстве России (Роспатенте), между компанией «Колгейт-Палмолив» США (правообладатель) и АО «Колгейт-Палмолив» РФ (пользователь), содержал права на объекты промышленной собственности.

С 1995 г. на российском рынке появилось несколько десятков зарубежных и российских компаний, работающих с применением системы франчайзинга: «Баскин Роббинс», «Сабвей», «АльфаГрафикс», «Кока-Кола», «Мистер Дорз», «Грильмастер» и др.

Договор коммерческой концессии имеет немаловажное значение для развития как крупного бизнеса, так и малого бизнеса. Договорная форма коммерческой концессии представляется оптимальным способом покорения товарных рынков крупными фирмами и иных субъектов предпринимательской деятельности – правообладателями. Несмотря на экономическую зависимость в концессионных отношениях, договор коммерческой концессии имеет свое значение на экономическом рынке для пользователя. Так, например, согласно практике 85 % открывшихся новых предприятий прекращают свою деятельность в течение первых 5 лет, а предприятия открывшихся на основе франчайзинга закрываются только 14

%¹. Использование договора коммерческой концессии представляется полезным не только для сторон самого договора, но и для третьих лиц (потребителей). Большое число потребителей имеют возможность получить качественный продукт, соответствующий стандартам правообладателя, не обращаясь к самому правообладателю, при этом неся значительные затраты нежели обращаясь к пользователю. С момента появления франчайзинговых или концессионных отношений и на сегодняшний день договор коммерческой концессии обрел широкое применение в различных сферах бизнеса от производства и до обслуживания.

Согласно ст. 1027 ГК РФ договор коммерческой концессии представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

В юридической лексике данный договор нередко именуют договор франчайзинга, что от английского слова franchise «наименование, обозначение». В виду того, что договор коммерческой концессии относительно новое понятие в сравнении с зарубежными терминами «franchising», «franchise», которые в современном зарубежном правовом порядке используются для обозначения договоров, в которых одним из основных условий является предоставление одним предпринимателем другому разрешения на использование комплекса исключительных и иных прав в коммерческих целях.

¹ http://www.rusfranch.ru/franchisees/preimushchestva_franchayzinga/ (дата обращения 25 мая 2017 г.)

В связи с тем, что договор коммерческой концессии появился в системе договорных обязательств сравнительно недавно, в юридической литературе заметно широкое стремление российских ученых правоведов отнести договор коммерческой концессии к тому или иному типу договоров, производя сравнительный анализ между ними.

Несмотря на наличие сходства договора коммерческой концессии с тем или иным гражданско-правовым договором, договор коммерческой концессии является самостоятельным видом договора.

Глава 2 бакалаврской работы посвящена изучению и анализу основных черт, характеризующих договоры коммерческой концессии как самостоятельный вид договора в гражданском праве, а также анализу правовых норм, регулирующих изменение и прекращение договора коммерческой концессии.

Самостоятельность договора коммерческой концессии выражается в характерных чертах, обусловленных спецификой применения договора в предпринимательской деятельности с предоставлением исключительных прав. Характерные черты проявляются: 1. Предметом договора коммерческой концессии является предоставление комплекса исключительных прав. 2. По договору коммерческой концессии пользователю предоставляется только право пользования исключительных прав без их передачи пользователю. 3. Содержание договора коммерческой концессии отличается в виду особенностью предмета договора, его использования и целью преследуемой каждой стороной. 4. Наличие возможности в договор коммерческой концессии установления условий об ограничении прав сторон. 5. Обе стороны договора коммерческой концессии могут быть только лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. 6. Наличие полной экономической зависимости пользователя от правообладателя, однако юридически пользователь самостоятелен и действует на рынке от своего имени при условии информирования третьих

лиц о том, что он (пользователь) использует исключительные права правообладателя.

Для того, чтобы договор был заключенным и порождал юридические последствия, стороны согласовывают все необходимые условия. Эти условия могут быть разными и могут иметь широкий перечень в договоре. Однако законодательство определяет, какие условия договора должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами для признания договора заключенным. В работе раскрывается какие именно существенные условия являются необходимыми.

Существенными условиями договора коммерческой концессии являются предмет и цена (вознаграждение), так же кроме этого необходимо указывать область предпринимательской деятельности, способы использования комплекса исключительных прав и качественные характеристики товаров, работ, услуг.

Важным элементом договора коммерческой концессии благодаря которому стороны имеют определенные возможности и исполняют те или иные положения договора является содержание договора. Содержанием договора коммерческой концессии составляют права и обязанности правообладателя и пользователя. В законодательстве практически прямо не указаны права сторон, они вытекают из обязанностей правообладателя и пользователя соответственно. Обязанности сторон договора в научной литературе подразделяют на императивные и диспозитивные либо на обязанности, подлежащие обязательному исполнению им в силу прямого указания закона и на обязанности, подлежащие исполнению, если иное не установлено договором¹. Автором рассмотрены императивные и диспозитивные права и обязанности правообладателя и пользователя.

В договоре коммерческой концессии, кроме тех обычных условий, которые применяются и в других гражданско-правовых договорах, законом

¹ Кондратьева Е.А. Одиннадцать особенностей договора коммерческой концессии // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2014. N 3. С. 40 - 49.

предусмотрено установление условий об ограничениях, установленные в отношении правообладателя и пользователя. Ограничительные условия применительно к другим гражданско-правовым договорам, эти условия являются дискриминационными согласно ст. 11.1 ФЗ «О защите конкуренции». Однако в соответствии со ст. 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются ограничения, предусмотренные ст. 11.1 данного закона, если это договор коммерческой концессии. Это делается в целях предпринимательской выгоды, как в интересах правообладателя, так и пользователя. Условия об ограничении прав сторон на заключение аналогичных договоров с иными лицами (конкурентами) является необычным содержанием договора коммерческой концессии для российского права.

Ограничительные условия, установленные договором и предусмотренные законом, в отношении пользователя являются оспоримыми. А. Г. Назаров отмечает, что «исторически исключительное право возникло как узаконенная монополия правообладателя по использованию результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Однако исходя из того, что проекция указанной монополии на договор коммерческой концессии может привести к злоупотреблениям со стороны правообладателя и ухудшению положения потребителей, антимонопольный орган или иное заинтересованное лицо могут обратиться в суд с требованием признать отдельные условия договора коммерческой концессии недействительными, если эти условия с учетом состояния соответствующего рынка и экономического положения сторон противоречат антимонопольному законодательство п. 3 ст. 1033 ГК РФ»**Ошибка! Закладка не определена.**⁴⁵.

Поэтому стороны договора коммерческой концессии должны соблюдать требования антимонопольного законодательства, запрещающие монополистическую деятельность и защищающие конкуренцию на товарном рынке.

Изменения договора коммерческой концессии регулируется ст. 1036 ГК РФ, которая ссылается на главу 29 ГК РФ. В соответствии с ст. 450 ГК РФ изменение договора коммерческой концессии может быть произведено по согласованию сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором коммерческой концессии, либо по решению суда по требованию одной из сторон. В работе более подробно изучены случаи изменения и прекращения договора коммерческой концессии.

Заключение бакалаврской работы посвящено основным выводам, сделанным в ходе исследования. Договор коммерческой концессии или франчайзинг, используемый в современной практике, берет свои истоки из мировой практики США и западных европейских стран начиная с 1950-х годов. На российском рынке использование договора коммерческой концессии началось с 1990-х годов.

В гражданско-правовой системе договоров договор коммерческой концессии представляется самостоятельным договором, имеющим специфические черты, заключающиеся в предмете, субъектах, в обязанности регистрации и других особенностях. Для того что бы договор коммерческой концессии был заключенным необходимо согласовать существенные условия, иначе данный договор признают ничтожным. Существенными условиями являются условие о предмете договора, по договору предоставляется комплекс исключительных прав, где обязательным объектом должен быть право использования товарного знака, и условие о вознаграждении, о порядке и форме оплаты вознаграждения.

Правовые нормы, регулирующие договор коммерческой концессии, предоставляют сторонам договора устанавливать ограничительные условия как для правообладателя, так и для пользователя. Кроме этого, правовые нормы наделяют пользователя преимущественным правом на заключение на новый срок договор коммерческой концессии. Изменение и прекращение договора коммерческой концессии возможно при наличии согласия сторон либо при наступлении определенных обстоятельств, предусмотренных

законодательством, которые позволяет изменить или прекратить договор в одностороннем порядке либо по решению суда.

В целом законодательство достаточно полноценно защищает интересы и права всех субъектов, которых тем или иным образом касаются концессионных отношений, при этом сохраняя свободу сторон и интересы всей предпринимательской сферы. Проблемы применения договора коммерческой концессии в основном возникают в результате юридической неграмотности субъектов договорных отношений, а также недобросовестности исполнения своих обязательств, возникающих из договора коммерческой концессии. Однако, несмотря на оптимальность законодательства, вероятно, стоит принять постановление Верховным судом РФ, в котором бы разрешались спорные, неоднозначные вопросы по применению норм главы 54 ГК РФ.