

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Н.Г.ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра гражданского права и процесса

**Гражданско-правовое регулирование предоставления комплекса
исключительных прав по договору коммерческой концессии**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

магистранта 3 курса 362 группы
направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
юридического факультета
Мнацаканян Кристины Атомовны

Научный руководитель
доцент кафедры гражданского
права и процесса, к.п.н.

М.К. Ананьева

Заведующий кафедрой
гражданского права и процесса
к.ю.н., доцент

Е.Н. Тогузаева

Саратов 2023

Актуальность исследования. Сегодняшние реалии активно развивающихся рыночных отношений в нашей стране диктуют новые правила организации своей деятельности для коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей. Желание укрепиться в сфере коммерческой деятельности дает импульсы для разработки интересных бизнес идей с небольшим денежным вложением или привлечением инвестиций со стороны. Однако выдержать конкуренцию предпринимателям, особенно начинающим, еще и с небольшим материальным ресурсом и скромным опытом в данной сфере сложно. Развитие бизнес - идеи может затянуться на долгие месяцы, а то и года, тогда возможны ситуации, когда ко времени возможной реализации плана, он будет уже просто не актуален; или рынок уже будет переполнен подобными проектами и не принесет автору ожидаемых результатов.

Такая проблема стала поводом для обращения законодателя к практике применения зарубежными странами различных договорных конструкций, в частности, договора франчайзинга или договора коммерческой концессии.

Российская Федерация на данный момент претерпевает значительные ограничительные меры, как в сфере политики, так и в сфере экономики. Данные обстоятельства, а также и рост недружественных для нашей страны государств, обуславливает необходимость укрепления внутренних экономических связей, поддержки малого и среднего бизнеса, повышения рентабельности и конкурентоспособности результатов деятельности отечественных производителей.

Эффективным инструментом решения такой проблемы является конструкция договора коммерческой концессии, которая позволяет в сжатые сроки пользователю перенять большой багаж опыта правообладателя, воспользоваться его устоявшимся прославленным именем. Такое положение дает возможность предпринимателю существенно сократить сроки, отправленные на «познание» основ рынка, при этом повысить шансы на успешность и эффективность своей деятельности. В то же время и

способствует распространению результатов деятельности правообладателя на еще большей территории, возвращая его репутацию и популярность.

Стоит отметить, что конструкция договора коммерческой концессии является относительной новеллой в числе институтов отечественного гражданского законодательства, и, несмотря на обширную судебную практику, требует коррекции в большей мере именно законодателем. Данное обстоятельство также подтверждает актуальность выбранной темы.

Законодатель посвятил договору коммерческой концессии главу 54 части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), а также закрепил легальное определение рассматриваемого договора, из которого можно выделить, что основным объектом договора коммерческой концессии наряду с деловой репутацией и коммерческим опытом правообладателя, выступают исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, правовое регулирование которых требует предельного внимания. Анализ норм российского законодательства демонстрирует острую необходимость ее реформирования в связи с наличием положений, не соответствующих целесообразности и природе рассматриваемого договора.

В частности, вопросы возникают в плане понятийного аппарата рассматриваемого договора, соотношения с зарубежным прототипом франчайзингом, срока как условия договора коммерческой концессии, диспозитивности обязательств, предусмотренных данной договорной конструкцией. Разбор перечисленных и иных вопросов требует предельного внимания, так как качество правового регулирования самого договора прямо пропорционально влияет на качество его практического применения.

Следовательно, несовершенство правового регулирования договорной конструкции, которое может вызвать судебные тяжбы, экономические потери, недопонимания контрагентов по договору, также позволяет нам говорить об актуальности выбранной темы.

Степень научной разработанности проблемы. Гражданско-правовое регулирование предоставления комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии подвергалось анализу следующими учеными-цивиристами как советского, так и современного периодов: М.М. Агарков, С.С. Алексеев, В.К. Андреев, Н.А. Баринов, И.А. Близнец, М.М. Богуславский, В.А. Дозорцев, О.С. Иоффе, А.Ю. Кабалкин, О.А Красавчиков, О.Н. Садилов, А.П. Сергеева, В.Н. Синельниковой, Л.А. Трахтенгерц, З.И. Цыбуленко, М.Ю. Чельшев, М.С. Шаховой, Г.Ф. Шершеневич.

Некоторые аспекты указанной темы были объектами диссертационных исследований: Бондаренко Д. П. «Правовое регулирование договора коммерческой концессии в российском праве» (2013), Месяшной Н.В. «Правовые вопросы становления франчайзинга в России» (2000), Райникова А.С. «Договор коммерческой концессии как институт обязательственного права и как правоотношение» (2009), Сланова А.В. «Договор коммерческой концессии в гражданском праве Российской Федерации» (2006), Устюжанина А.А. «Зарубежный опыт и российская практика развития франчайзинга» (2010), Ющенко Н.А. Правовое регулирование коммерческой концессии и франчайзинга в России и за рубежом (2009), Табарова Н.А. «Гражданско-правовое регулирование предоставления исключительных прав по договору коммерческой концессии» (2015) и др.

Хоть и вышеуказанное демонстрирует интерес ученых к институту договора коммерческой концессии, стремительное развитие всех экономических процессов в мире, нестабильное состояние отечественной экономики на мировом ринге требуют дополнительного разбора рассматриваемой темы. Положения настоящей работы сформированы на основе комплексного анализа теоретических и практических проблем в сфере предоставления комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии.

Цель магистерской работы - комплексное правовое исследование правового регулирования договора коммерческой концессии,

выявление его теоретических и практических проблем, разработка предложений по совершенствованию действующего законодательства в исследуемой сфере и обоснование своей позиции по ряду вопросов, имеющих научно-практическую значимость.

Задачами магистерской работы являются:

- определить понятие договора коммерческой концессии;
- дать характеристику и определить сущность договора коммерческой концессии;
- определить соотношение понятий договора коммерческой концессии и франчайзинга;
- исследовать содержание и структуру исключительных прав, предоставляемых по договору коммерческой концессии;
- рассмотреть сроки предоставления исключительных прав по договору коммерческой концессии;
- проанализировать ответственность сторон за нарушения, связанные с предоставлением исключительных прав по договору коммерческой концессии.

Методология исследования включает как общие методы познания: диалектический, анализ и синтез (системный, юридический, логический), абстрагирование, обобщение, описание, так и частные методы: сравнительно-правовой, системно-структурный, формально-логический и др.

Нормативная база исследования включает в себя Конституцию Российской Федерации, ранее действовавшее и современное гражданское законодательство Российской Федерации и законодательство зарубежных стран в сфере отношений, возникающих из договора коммерческой концессии.

Эмпирическую базу исследования составляет материалы обобщения судебной практики – акты судов общей юрисдикции и арбитражных судов.

Научная новизна исследования заключается в системном анализе его объекта, который позволяет сформировать комплексное представление о

договоре коммерческой концессии. Изучение исследований в сфере экономики, судебной практики, научных достижений ученых-цивилистов в сфере предпринимательского и коммерческого права, легло в основу выработки и обоснования совокупности теоретических положений о договоре коммерческой концессии, разработки системы предложений, направленных на совершенствование законодательства, регулирующего рассматриваемый договор.

Кроме того, научная новизна настоящего исследования проявляется в авторском подходе к решению ряда проблем практического характера, возникающих при реализации норм, регламентирующих договор коммерческой концессии, и находит свое отражение в следующих **основных положениях, выносимых на защиту:**

1. При анализе понятий франчайзинга и договора коммерческой концессии становится очевидным, что глава 54 ГК РФ, имеющая наименование «Коммерческая концессия» своим содержанием по большей мере соответствует современным представлениям о франчайзинге различных видов (торгово-распределительного, сервисного, производственного).

Аргументировано, что фактическое содержание главы значительно шире содержания ее наименования, поэтому ограничивает возможности ее более широкого применения.

Таким образом, обоснована необходимость внесения изменений в главу 54 ГК РФ о замене наименования «коммерческая концессия» на «франчайзинг».

Данные изменения приведут к единообразному пониманию норм о коммерческой концессии правоприменительными органами России и зарубежных стран, а также будут способствовать эффективному применению норм российского законодательства на международной арене.

2. Обоснована недопустимость отождествления понятий «информация, составляющая коммерческую тайну» и «секрет производства (ноу-хау)». Глобально, содержание обоих понятий сводится к тому, что это сведения,

которые имеют коммерческую ценность. Однако приравнивание данных терминов непозволительно, так как приведет к искажению правовых отношений, возникающих из них. Не случайно законодателем секрет производства помещен в ч. 4 ГК РФ, регулиующую продукты интеллектуальной деятельности. На это же он указал и прямо в законе. При этом, не вся информация, составляющая коммерческую тайну, является продуктом интеллектуальной деятельности, например, списки клиентов, первичные бухгалтерские документы, биржевая и финансовая информация о рынке товаров и капиталов, коммерческих сделках и др. Таким образом, сделан вывод о соотношении секрета производства и информации, составляющей коммерческую тайну, как части и целого.

3. Обоснована необходимость законодательного закрепления минимального срока, на который может быть заключен договор коммерческой концессии. Из принципа справедливости и разумности предложено установить срок равный 3 годам. Данное законодательство необходимо как для защиты правообладателей от недобросовестных правообладателей, так и для создания условий для пользователя реализовать цели, для которых заключался такой договор.

4. Аргументирована неоднозначность абзаца 1 ст. 1034 АПК РФ, предусматривающего субсидиарную ответственность правообладателя «по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии». Данная норма ориентирована на увеличение рискового характера договора для правообладателя и игнорирует положение об обособленности контрагентов по договору, которые по франчайзингу являются независимыми.

На основании вышеизложенного, автором предлагается внести следующие изменения в гражданское законодательство:

- предусмотреть на законодательном уровне императивную обязанность правообладателя, наряду с обязанностью передать пользователю

техническую и коммерческую документацию, обязанность контролировать качества товаров, производимых пользователем

- предусмотреть законодательно минимальный срок, на который может быть заключен договор коммерческой концессии, а также установить срок как существенное условие договора.

Научно - практическая значимость исследования. Отдельные положения работы могут быть положены в основу законотворчества при совершенствовании правового регулирования предоставления комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии, а также применимы на практике юристами.

Апробация результатов работы. По теме исследования опубликованы статьи, в которых нашли отражение теоретические принципы и результаты работы:

1. Мнацаканян К.А. «К вопросу о соотношении понятий договора коммерческой концессии и франчайзинга» //Сборник материалов LVII Международной научно-практической телеконференции «EURASIASCIENCE» (в печати) (Саратов, 15 ноября 2023 г.) ;

2. Мнацаканян К.А. «Проблемные вопросы относительно сроков предоставления исключительных прав по договору коммерческой концессии» // Сборник материалов LVII Международной научно-практической телеконференции «EURASIASCIENCE» (Саратов, 30 ноября 2023 г.).

Структура работы обусловлена поставленными целью, задачами и включает введение, две главы, объединяющие пять параграфов, заключение, список использованных источников.

Основное содержание работы

Первая глава магистерской работы посвящена изучению сущности договора коммерческой концессии, исследованию его понятия и характерных черт, законодательного регулирования данного договора; в ходе работы выявлены теоретические и практические проблемы соотношения франчайзинга и договора коммерческой концессии.

В первом параграфе первой главы «Понятие, характеристика и сущность договора коммерческой концессии» изучено понятие договора коммерческой концессии, закреплённое в ГК РФ. Также установлены характерные черты, присущие договору коммерческой концессии, отличающие его от других самостоятельных гражданско-правовых договоров, определена сущность договора коммерческой концессии.

Отмечено, что, исходя из легального определения договора коммерческой концессии и вытекающих из него признаков, сформулированных отечественными учеными, можно сделать вывод об уникальности рассматриваемого договора, о его широте с юридической точки зрения, обусловленной тем комплексом прав и обязанностей, передающихся по нему, и теми экономическими и правовыми последствиями, которые он влечет.

Параграф 2 первой главы: «Договор коммерческой концессии и франчайзинг: соотношение понятий» посвящен исследованию проблемных аспектов соотношения франчайзинга и договора коммерческой концессии.

Разрабатывается терминологический и понятийный аппарат в рамках темы исследования. При этом выявляется содержание и соотношение таких понятий, как «коммерческая концессия», «франчайзинг», «франшиза».

Проблема рассматривается с нескольких точек зрения: как с позиции отождествления договоров, так и с позиции их различной конструкции, в связи с этим определены как существенные различия, так и общие черты рассматриваемых понятий.

Вопрос о соотношении франчайзинга и договора коммерческой концессии при наличии большого количества трудов ученых, остается открытым, при этом, как установлено диссертантом, данная проблема является злободневной.

Аргументируется, что отсутствие единообразия в толковании терминов при осуществлении предпринимательской деятельности или торгового оборота, в особенности если речь идет об осуществлении такой деятельности на международном рынке, может стать причиной возникновения судебных тяжб, утраты репутации организации, потерь в материальном плане, стагнации в развитии бизнеса и др.

Выявлено, что коммерческая концессия в общепринятом в международном сообществе понятии, франчайзингом не является.

В большинстве европейских стран (например, Швейцарии, Бельгии и Португалии) под договором коммерческой концессии понимается договор купли-продажи одной стороны у контрагента, который изготовил товар для их дальнейшей перепродажи в пределах определенного субъекта. Если условием такого договора будет и передача права на использования фирменного наименования, тогда речь будет идти о франчайзинге.

Сделан вывод о том, что необходимо реформирование действующего законодательства путем внесения изменений в ГК РФ.

Во второй главе магистерской работы проводится анализ исключительных прав как объектов договора коммерческой концессии и основных положений, касающихся его правового регулирования.

По итогам исследования автором предлагаются конкретные предложения по совершенствованию гражданско-правового регулирования предоставления комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии.

В первом параграфе второй главы «Исключительные права, предоставляемые по договору коммерческой концессии» исследуется объектный состав договора коммерческой концессии.

Установлено, что исключительные права, передаваемые по договору коммерческой концессии, отличаются своей комплексностью. Это позволяет опровергнуть позиции ученых, считающих, что договор коммерческой концессии является разновидностью лицензионного договора.

Доказано, что законодатель закрепил обязательное наличие в комплексе передаваемых по договору исключительных прав право на использование товарного знака, знака обслуживания. Отсутствие одного из последних в договоре коммерческой концессии влечет невозможность квалифицировать его именно как данный вид договора.

Второй параграф второй главы «Сроки предоставления исключительных прав по договору коммерческой концессии» посвящен исследованию срока как условия договора коммерческой концессии.

Установлено, что срок не является существенным условием договора коммерческой концессии.

Доказана целесообразность положений об установлении срока в качестве существенного условия договора. Обоснуется необходимость закрепить на законодательном уровне обязанность сторон заключать договор на определенный срок. Срок может зависеть от срока действия прав на передаваемый комплекс исключительных прав или быть установлен минимальный срок действия договора, который позволит достичь цели такого рода договора.

В третьем параграфе второй главы «Ответственность за нарушения, связанные с предоставлением исключительных прав по договору коммерческой концессии» исследуются обязанности сторон по договору, неисполнение которых влечет возникновение ответственности, основания возникновения ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнения договора коммерческой концессии, которые закреплены в ГК РФ.

Установлено, что ответственность сторон по договору коммерческой концессии можно рассматривать через призму трехуровневой системы,

вытекающей из обязанностей правообладателя и пользователя, закрепленных в гражданском законодательстве. Законодатель, регламентируя достаточно серьезную и имеющую большое количество рисков, ответственность правообладателя, не стремится его ущемить в правах, или защитить права пользователя, а ориентирован, в большей мере, на защиту прав и интересов потребителя.

Доказана необходимость изменить положения абзаца первого ст. 1034 ГК РФ, и установить договорной характер субсидиарной ответственности правообладателя «по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии».

В заключении подведены итоги исследования, сделаны обобщающие выводы, представлены некоторые предложения по изменению действующего законодательства Российской Федерации.