



Проблемы применения законодательства о договоре коммерческой концессии (франчайзинга)

Ирина Степанова, к.ю.н., LL.M

04 июня 2015 г.

BAKER BOTTS



CELEBRATING 175 YEARS

Правовое регулирование

- **Гражданский Кодекс РФ:**
 - ✓ Глава 54
 - ✓ положения раздела VII о лицензионных договорах - в части, не противоречащей гл. 54
 - ✓ общие положения о договорах
- **ФЗ РФ "О защите конкуренции"**
- **Проект ФЗ "О франчайзинге"**

Стороны и предмет

- **Стороны - правообладатель и пользователь:**
 - ✓ коммерч. организации или индивидуальные предприниматели
- **Правообладатель:**
 - ✓ обладатель исключительных прав или
 - ✓ лицензиат (см. напр., Постановление Президиума ВАС РФ от 20.09.2011 N2549/11)
- **Предмет - передача прав на:**
 - ✓ товарный знак и
 - ✓ коммерч. обозначение, ноу-хау, иные объекты исключительных прав

Предмет: судебная практика

- **Определение ВАС РФ от 08.04.2013 N ВАС-3422/13:** *"В состав комплекса исключительных прав обязательно должно входить право на использование товарного знака, а также иные объекты исключительных прав"*
- **Постановление СИП от 04.12.2014 по делу NA40-160777/2012:** *"обязательным условием для правовой квалификации договора... является предоставление права использования товарного знака"*

Франчайзинг: ЕС/США/Россия

- **Франчайзинг в ЕС:** предоставление прав на интеллектуальную собственность, в т.ч. права на товарные знаки, коммерческие обозначения, ноу-хау для продажи товаров или оказания услуг по системе, определенной франчайзором
- **Франчайзинг в США:** пользователь приобретет право вести деятельность или предлагать или распространять товары, которые обозначаются или ассоциируются с *товарным знаком* правообладателя, по маркетинговому плану или системе, предписанной франчайзором (1971 *California Franchise Investment Law*)
- **Коммерческая концессия в России:** передается комплекс исключительных прав, включающий право на товарный знак, ...а также права на другие объекты исключительных прав...для использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности

Договор франчайзинга и дистрибьюторский договор

- **Определение ВАС РФ от 30.11.2011 № ВАС-15001/11:** дистрибьюторский договор признан *"договором смешанного характера, сочетающего в себе признаки договоров купли-продажи, поставки, перевозки, агентского договора коммерческой концессии "*
- **Постановление ФАС Московского округа от 20.02.2014 по делу А40-14282/2013:** аналогичная позиция

Договор франчайзинга и дистрибьюторский договор (прод.)

- **Постановление ФАС Московского округа от 08.09.2004 Дело N КГ-А40/7728-04:** *"...ответчик продает товар, изготавливаемый истцом... с использованием товарных знаков, фирменного наименования и иных обозначенийтолько в качестве подтверждения подлинности продаваемого товара и для рекламных целей"*
- **Постановление ФАС Дальневосточного округа от 24.03.2014 № Ф03-665/2014:** *"договор... хотя и назван сторонами "договор коммерческой концессии" и предусматривает передачу... права пользования некоторыми исключительными правами общества (товарный знак и коммерческое обозначение), по своей сути договором коммерческой концессии не является "*

Форма договора; государственная регистрация

- **простая письменная форма:**
 - ✓ несоблюдение - недействительность договора (ст. 1028 ГК)
- **регистрация предоставления права использования:**
 - ✓ в порядке, предусмотренном для лицензионных договоров
- **регистрация пролонгации договора:**
 - ✓ Постановление 9-го Арбитражного. апелл. суда от 21.06.2012 N 09АП-13046/2012;
 - ✓ Приказ Роспатента от 29.12.2009 №186.

Ограничительные условия (ст.1033 ГК)

- **обязательство правообладателя:**
 - ✓ не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав
- **обязательства пользователя:**
 - ✓ не конкурировать с правообладателем на территории
 - ✓ не получать аналогичные права у конкурентов правообладателя
 - ✓ продавать товары(работы/услуги) в пределах территории
 - ✓ продавать товары (работы/услуги) по установленным правообладателем ценам

! Могут быть признаны недействительными, если противоречат антимонопольному законодательству

ФЗ "О защите конкуренции": вертикальные соглашения

- Запрещаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами, если:
 - ✓ приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая установления максимальной цены перепродажи;
 - ✓ предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца... (ч. 2 статьи 11)
- Такие "вертикальные" соглашения допускаются, если они являются договорами коммерческой концессии (статья 12)

Признание ограничительных условий недействительными

- **Признание условий недействительными с учетом:**
 - ✓ состояния соответствующего рынка и
 - ✓ экономического положения сторон
- **Постановление 11-го арбитражного апелляционного суда от 15.04.2011 по делу N А65-6777/2010:** *"договорные условия, ограничивающие права сторон в их хозяйственной деятельности, не должны подпадать под запреты, защищающие свободу рыночных отношений, установленные Законом о защите конкуренции или которые могут привести к недобросовестной конкуренции"*

Раскрытие информации на преддоговорном этапе: Модельный закон УНИДРУА

- **Информация, подлежащая раскрытию:**
 - ✓ о деловом опыте франчайзора
 - ✓ о судебных делах
 - ✓ о банкротствах
 - ✓ об интеллектуальной собственности
 - ✓ финансовые вопросы
- **Должна быть раскрыта за 14 дней до:**
 - ✓ подписания договора или
 - ✓ платежа в пользу франчайзора
- **Обязанность обновлять информацию по окончании каждого финансового года**

Раскрытие информации на преддоговорном этапе: Россия

- **Кодекс Этики Росс. Ассоциации франчайзинга:**
предоставить достоверную информацию "о франчайзинговых взаимоотношениях"
- **Проект ФЗ «О франчайзинге»:**
 - информация, подлежащая раскрытию, в т.ч (ст. 9):
 - ✓ бизнес-опыт;
 - ✓ судебные процессы;
 - ✓ история банкротств за последние 10 лет
 - ✓ об интеллектуальной собственности
 - **правовые средства нарушенных прав (ст. 10)**

Проект ФЗ "О франчайзинге": что еще нового?

- **Договор франчайзинга:** право пользования комплексом исключительных прав в целях продажи продукта или услуг франчайзора по заранее определенным правилам ведения бизнеса...
- **Франчайзор не имеет права:**
 - ✓ запретить франчайзи вступить в ассоциацию франчайзинга своей сети
 - ✓ отказать франчайзи в праве продажи своей франшизы
 - ✓ запрещать какие-либо изменения в управлении франчайзи без достаточного основания
 - ✓ дискриминировать франчайзи

Contacts

Ирина Степанова

irina.stepanova@bakerbotts.com

**Офис 450, Дукат Плейс II, Улица Гашека, 7, 123056
Москва, Российская Федерация**

+7 495 545 07 77

+7 495 545 07 78 (факс)

