

*Курганская Д.А.
магистрант гр. 01001861 юридического института
НИУ «БелГУ»
Бакирова Д.М.,
магистрант гр. 01001912 юридического института
НИУ «БелГУ»
Губенко С.Н.
магистрант гр. 01001912 юридического института
НИУ «БелГУ»
Матвеев Е.Д.
магистрант гр. 01001912 юридического института
НИУ «БелГУ»
Парубин Е.А.
магистрант гр. 01001912 юридического института
НИУ «БелГУ»*

Сравнительно-правовой анализ положений о коммерческой концессии (франчайзинге) в Германии, США и России

Тематика франчайзинга или коммерческой концессии в мире является достаточно развитой и популярной. Первые упоминания датируются серединой 19 века. Исаак Зингер считается прародителем современной системы франчайзинга. Но более масштабно франчайзинг начал применяться в 19 веке в США. Именно Америка стала столицей развития и становления современных понятий и принципов о коммерческой концессии. В Россию же франчайзинг пришел в середине-конце 90х годов. В начале 2000х российское правительство поняло, что данный институт очень популярен в мире и быстрыми темпами развивается, и поэтому решило создать Российскую ассоциацию франчайзинга, главной задачей которой является поддержание и способствование развитию франчайзинга, а так же создание и улучшение благоприятного пространства, в котором осуществляют свою деятельность предприниматели¹. Но в нашей стране данный институт считается достаточно молодым, и существует еще множество моментов, которые законодателю стоит решить. Хотелось бы провести сравнительно-

¹ Стародумова С.Ю., Джибабов М.Р. О соотношении понятий «коммерческая концессия» и «франчайзинг» // *Matters of Russian and International Law*. 2016. С. 73.

правовой анализ положений о франчайзинге на примере трех стран: Германии, США и России.

В Германском гражданском уложении отсутствуют положения, которые бы касались франчайзинга и его регулирования.² На данный момент законодатель не считает нужным вводить на местном, либо на федеральном уровнях специальные нормы, касаемо франчайзинга. Правовое регулирование осуществляется благодаря основам свободы договора и гражданского права в целом. И мы считаем данный факт не совсем целесообразным, так как в Германии с каждым годом увеличивается количество судебных разбирательств связанных с франчайзингом, а именно с защитой интересов франчайзи, фактами недостаточного раскрытия информация и так далее. В большинстве решений по таким делам судьи руководствовались общими положениями о договорных отношениях, не осуществляя попыток в резолютивной части выделить франчайзинг как отдельный вид коммерческого договора и обобщить его особенности. Франчайзинг в Германии зародился еще в середине 20-го века, а до сих пор не было создано отдельных положений, которые бы регулировали данный институт³. Считаем, что данный вопрос требует урегулирования путем создания отдельных правовых положений в Германском гражданском уложении, которые бы описывали особенности и принципы франчайзинга, систему его регулирования и описывали бы осуществление судебной защиты по таким делам.

Несмотря на огромную историю становления и развития института франчайзинга в Америке, осознание о создании специализированного правового акта, который регулирует правовые аспекта данного института пришло к правительству США не сразу. Законодатель, так же как и в Германии, придерживался мнения, что данный институт не требует

² Bürgerliches Gesetzbuch - BGB vom 18.08.1896 (Fassung vom 02.01.2002) (abgeändert. und DOP nach 31.03.2013).

³ Галикарбов А.И. Правовое регулирование франчайзинга в зарубежных странах // Правозащитник. М., 2014. № 3. С. 9.

специального регулирования, так как считал его самодостаточным и опирался на большой опыт судебных дел и богатую историю развития франчайзинга.⁴ Еще в 1978 года Федеральная торговая комиссия США приняла постановление № 436 «Требования о раскрытии информации, запретах, касающихся франчайзинга, и благоприятных условиях предпринимательства».⁵ В нем содержалось 20 требований, которые определяли сведения, которые должны были предоставляться от франчайзера к франчайзи до подписания франшизного договора. Но данного постановления было недостаточно, так как значительная часть правонарушений осуществлялась на предварительном этапе заключения отношений⁶. Множество проблем было именно до заключения франшизного соглашения. Поэтому для того чтобы упорядочить систему предложения франшизы Финансовая торговая комиссия утвердила Положение о единообразных правилах предложения о продаже франшизы. Данное положение было схоже с постановлением № 436, и законодатель разрешил использовать положение как альтернативу. В настоящее время франчайзи пытаются защитить свои интересы путем коллективных мер. Идет создание собственных профессиональных сообществ. Был создан так называемый «Билль о правах» Американской ассоциацией франчайзи и дилеров, в котором перечисляются 15 договорных и/или законодательных положений, которые должны гарантироваться франчайзи, а так же должны защищаться законодателем.⁷ Так же лоббируются идеи о том, что в действующем законодательстве должны иметься положения не только о негативных обязанностях франчайзеров не препятствовать франчайзи участвовать в

⁴ Алиев. О. М. Развитие франчайзинга в зарубежных странах // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований 2017 №9. С. 145.

⁵ JOHN M. VERNON Franchising in the united states: Land of Opportunity // Conference of The International Bar Association San Francisco, California (USA) 2003. С. 113.

⁶ Пузина Н.В., Никитин А.В. Страновой аспект развития франчайзинга. Фармацевтический рынок // Вестник СИБИТа. 2018. №2 (26). С. 57.

⁷ American Association of Franchisees & Dealers [электронный ресурс] // URL: <https://www.aafd.org/> (дата обращения 20.12.2019).

собственных объединениях, но и позитивные аспекты, которые бы могли развивать сотрудничество с такими объединениями.

Хоть наша страна и имеет менее развитую историю развития коммерческой концессии, по нашему мнению, правовое регулирование данного института является более адекватным и правильным в сравнении с вышеупомянутыми странами.⁸ Данный институт регулируется главой 54 Гражданского кодекса Российской Федерации. Согласно статье 1027 «По договору коммерческой концессии 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)»⁹. Положения данной статьи менялись по средствам Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ. Данный факт показывает, что законодатель грамотно и своевременно реагирует на развитие отношений в сфере коммерческой концессии. Так же данная глава регулирует отношения субконцессии, обязанности правообладателя и пользователя, изменение и прекращение договора и так далее. Но, несмотря на развитость нашего законодательства в сфере коммерческой концессии, на сегодняшний день имеются и проблемные места, которые в ближайшем будущем законодателю нужно будет решить. Это вопрос цены как существенного условия договора, и момент, связанный

⁸ Коваленко А.А. Договор коммерческой концессии: сравнительный анализ ключевых аспектов по российскому и зарубежному законодательству // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 21. Управление (государство и общество) 2017 №3. С. 55.

⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. № 5. ст. 410.

с регистрацией: подлежит регистрации не сам договор, а передача имущественного комплекса.¹⁰

Подводя итог, хотелось бы сказать о том, что на примере данных стран напрашивается вывод о том, что многолетняя развитость истории института франчайзинга и судебной практики не означает развитость законодательства в данной сфере. Каждая страна использует свой подход к модернизации и развитию франчайзинга, но мы считаем, что специализированное законодательство должно создаваться, не смотря на то, что институт франшизы является самодостаточным и иногда для решения разного рода ситуаций можно руководствоваться общими положениями.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. № 5. ст. 410.
2. Алиев. О. М. Развитие франчайзинга в зарубежных странах // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований 2017 №9. С. 143-150.
3. Галикарбов А.И. Правовое регулирование франчайзинга в зарубежных странах // Правозащитник. М., 2014. № 3. 15 с.
4. Коваленко А.А. Договор коммерческой концессии: сравнительный анализ ключевых аспектов по российскому и зарубежному законодательству // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 21. Управление (государство и общество) 2017 №3. С. 55-59.
5. Пузина Н.В., Никитин А.В. Страновой аспект развития франчайзинга. Фармацевтический рынок // Вестник СИБИТа. 2018. №2 (26). С. 55-64.

¹⁰ Черкасова О.А. Франчайзинг как новая формакоординация экономической деятельности в России: проблемы и перспективы // The 10th International Days of Statistics and Economics 2016. С.645.

6. Стародумова С.Ю., Джибабов М.Р. О соотношении понятий «коммерческая концессия» и «франчайзинг» // Matters of Russian and International Law. 2016. С. 71-81.

7. Черкасова О.А. Франчайзинг как новая форма координация экономической деятельности в россии: проблемы и перспективы // The 10th Internetal Days of Statistics and Economics 2016. С.644-651.

8. Bürgerliches Gesetzbuch - BGB vom 18.08.1896 (Fassung vom 02.01.2002) (abgeändert. und DOP nach 31.03.2013).

9. JOHN M. VERNON Franchising in the united states: Land of Opportunity // Conference of The International Bar Association San Francisco, California (USA) 2003. С. 112-115.

10. American Association of Franchisees & Dealers [Электронный ресурс] // URL: <https://www.aafd.org/> (дата обращения 20.12.2019).