

## **Проблемы понятия коммерческой концессии в Гражданских кодексах Украины и России**

**Кулиш Марина Викторовна**

*Студентка*

*Киевский национальный университет имени Тараса Шевченка, юридический  
факультет, Киев, Украина*

*marina-net@ukr.net*

Украинский и российский законодатели, для регулирования отношений, что предусмотрены ст.1115 Гражданского кодекса Украины и ст.1027 Гражданского кодекса России применяют термин “коммерческая концессия”, и определяют, что по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю. Но эта терминология не совсем удачно подобрана и потому, в процессе ее использования и понимания появляются проблемы.

Во-первых, много спорных вопросов возникает, правильно ли законодатели в гл.76 ГКУ и гл.54 ГКРФ применяют термин “коммерческая концессия” вместо “франчайзинг”, который характеризует аналогичные отношения в других странах мира. В договоре коммерческой концессии, как и в договоре франчайзинга совместная сфера действия, предмет, объект правоотношений и др.

Но в теории права между термином “коммерческая концессия” и “франчайзинг” существуют некоторые отличия. Это, в особенности, то, что у франчайзинга более широкий, чем в коммерческой концессии, комплексный характер регулируемых правоотношений. Чаще всего, сторона – франчайзер дает франшизу на весь комплекс промышленных и других прав, что ей принадлежат. При коммерческой концессии, как правило, передается только торговая марка и знак обслуживания. Если же проанализировать статьи гл. 76ГКУ и гл. 54 ГКРФ, то можно сделать вывод, что тут регулируется не договор коммерческой концессии, а договор франчайзинга. Правообладатель обязуется, следуя из ст.1120ГКУ и ст.1031ГКРФ, оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников, контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии. Правообладатель передает пользователю не только торговую марку и знак обслуживания, а и обязан передать техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии, то есть передает франшизу (пакет прав, что включает права интеллектуальной собственности на товарный знак, фирменное наименование, промышленные образцы и образцы, что охраняются авторским правом, которым будут пользоваться для продажи товаров или предоставления услуг). Таким образом, термин “коммерческая концессия” нужно переосмыслить и выразить ст.ст.1115-1129ГКУ и ст.ст.1027-1040ГКРФ через более широкое понятие – франчайзинг, а понятие коммерческая концессия и совсем упразднить. Ведь, фактически, договор коммерческой концессии, если по его условиям будет передаваться торговая марка и знаки обслуживания, превратится в лицензионный договор, который уже предусмотрен ст.1109ГКУ и ст.1235ГКРФ.

Во-вторых, использование термина “коммерческая концессия” вместо “франчайзинг” создает проблему и тогда, когда украинские предприниматели вступают в отношения с предпринимателями Франции, Бельгии, Португалии, Швейцарии. По законодательству этих стран по договору коммерческой концессии одна сторона (дилер) закупает у другой стороны (лицензиар, поставщик) товары, изготовленные или купленные последней с целью их перепродажи на определенной территории. Это один из видов исключительных (дистрибьюторских) договоров.

Договор коммерческой концессии во Франции регулируется общими законами страны, антимонопольным законодательством и некоторыми Европейскими правовыми актами. В этой стране другой стороне предоставляются готовые продукты для продажи, в русском же и украинском законодательствах говорится о том, что передаются принадлежащие другой стороне права с целью изготовления и продажи товара и предоставления услуг. Форма и содержание договора во Франции свободно фиксируется сторонами. В ст.1118ГКУ и ст.1028ГКРФ четко определяется форма договора - письменная и зарегистрированная соответствующим государственным органом. Если договором не определен срок его действия во Франции, каждая сторона в любой момент может прекратить договор, предупредив другую сторону в срок, определенный в договоре. В Украине, как и в России каждая из сторон договора коммерческой концессии, заключенного без указания срока, вправе во всякое время отказаться от договора, уведомив об этом другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок. Если срок действия договора указан, за французским законодательством, сторона не может его прекратить в одностороннем порядке до окончания срока, указанном в договоре. В ч.3ст.651 ГКУ и ч.3 ст.450ГКРФ сказано, что в случае одностороннего отказа от договора полностью или частично, если право на такой отказ определено договором или законом, договор считается соответственно разорванным или измененным, то есть в договоре коммерческой концессии такой отказ может быть совершен и тогда, когда определяется срок действия договора. В законах Франции есть положение, которое запрещает дилеру инициировать заключение еще одного договора коммерческой концессии, когда закончился срок, на который данный договор был заключен. В России ч.1 ст.1035ГКРФ и Украине ч.1 ст.1124ГКУ пользователь, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, имеет по истечении срока договора коммерческой концессии право на заключение договора на новый срок на тех же условиях. Эти разногласия в законодательствах России, Украины и других стран становятся причиной недоразумений и возникновения проблем, потому, что часто зарубежные партнеры не понимают, что такое коммерческая концессия в определении нашего законодательства.

Как заключение, хотелось бы сказать, что законодателям нужно четко проанализировать использование термина “коммерческая концессия” в Гражданских кодексах России и Украины и внести изменения в их соответствующие главы, применяя правильную терминологию, которая бы отвечала тому комплексу отношений, которые ей урегулированы. А также, которая будет понятной как для граждан России и Украины, так и для граждан других стран.

### Литература

1. Афеян А. Франчайзинг в Украине//Ген.Директор–2005-№12 ([www.mediapro.com.ua](http://www.mediapro.com.ua))
2. Опейда З. Франчайзинг или коммерческая концессия?//Юридическая газета – 28 сентября 2006 г - №18(78) ([www.yur-gazeta.com](http://www.yur-gazeta.com))
3. Семенова А. С. Образовательный франчайзинг: сущность, принципы построения и функционирования сети// Дисс. на соискание ученой степени кандидата экон. наук - Московский госуниверситет экономики, статистики и информатики, М. – 2002 г.
4. Французское законодательство: Закон №89-1008 31.12.1989 (закон “Doubin”), Декрет № 91-337 04.04.1991, Договор Рима: ст. 81, 82, Закон от 14 октября 1943, ст.1129 Гражданского кодекса Франции. ([www.innovilys.fr/dossier\\_experts/Note\\_concession.pdf](http://www.innovilys.fr/dossier_experts/Note_concession.pdf))
5. Гражданский кодекс Российской Федерации/ [www.duma.gov.ru](http://www.duma.gov.ru) (Официальный сайт Государственной Думы Российской Федерации)
6. Гражданский кодекс Украины: Официальный текст. – К.: Атика, 2006. – 352с.

7. Гражданское право Украины: Учебник: В 2 кн. / О.В Дзера (зав. авт. кол.), Д.В Боброва, А.С. Довгерт и др; за ред.. О.В. Дзеры, Н.С. Кузнецовой. – 2-е изд., доп. I перераб. – К.: Юринком Интер, 2005. – Кн. 2 - 640с.