

Уважаемые Господа,

До настоящего времени регулирование договоров коммерческой концессии (франчайзинга) обладало рядом значительных недостатков, таких как преимущественное право пользователя заключить договор на новый срок, невозможность предусмотреть определенные ограничения по договору и т.п. В результате многие компании отказывались от заключения договоров коммерческой концессии и предпочитали использовать конструкции партнерских, лицензионных и дистрибьюторских договоров.

22 июля 2011 г. в часть вторую Гражданского кодекса Российской Федерации были внесены поправки, призванные улучшить положения правообладателя и стимулировать развитие франчайзинга в России. Кроме того, положения о договоре коммерческой концессии также были приведены в соответствие с антимонопольным законодательством. Указанные поправки внесены Федеральным законом от 18 июля 2011 г. №216-ФЗ (далее – **«Закон»**).

Так, Закон предусматривает внесение следующих основных изменений:

Во-первых, нормы об ограничении прав сторон по договору коммерческой концессии приводятся в соответствие с антимонопольным законодательством и теперь допускают:

- установление правообладателем фиксированной цены перепродажи товаров (выполнения работ, оказания услуг);
- в договоре возможно предусмотреть отказ пользователя от получения аналогичных прав у конкурентов / потенциальных конкурентов правообладателя по договорам коммерческой концессии;
- также стало возможным предусмотреть обязательство пользователя не осуществлять реализацию аналогичных товаров, работ, услуг под товарными знаками или коммерческими обозначениями других правообладателей; и
- Закон закрепил возможность предусмотреть обязательство пользователя продавать товары, выполнять работы, оказывать услуги только в пределах определенной территории.

Обращаем Ваше внимание, что указанные выше и иные предусмотренные ГК РФ ограничительные условия не являются однозначно разрешенными и могут быть признаны недействительными по требованию антимонопольного органа, если эти условия с учетом соответствующего рынка и экономического положения сторон противоречат антимонопольному законодательству.

Во-вторых, ранее действовавшее законодательство предусматривало невыгодное для правообладателя преимущественное право пользователя на заключение договора коммерческой концессии на новый срок. Изменения, внесенные Законом, призваны улучшить положение правообладателя:

- теперь преимущественное право будет действовать только в течение года (ранее оно действовало в течение трех лет);
- исходя из измененной ст.1035 ГК РФ, преимущественное право можно будет реализовать, только если новый договор коммерческой концессии заключен в отношении тех же прав и на тех же условиях (ранее преимущественное право действовало в отношении любых «аналогичных договоров»);
- отменяется норма, согласно которой при заключении договора на новый срок с тем же пользователем условия договора должны быть для пользователя не менее выгодными, по сравнению с предыдущим договором.

Данные изменения также внесли определенность в последствия нарушения преимущественного права: в случае нарушения преимущественного права пользователь сможет требовать в судебном порядке перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и/или возмещения убытков.

Наконец, внесены новые положения о прекращении договора коммерческой концессии:

- упрощен порядок прекращения договора при наличии оговорки об отступном – любая из сторон теперь сможет выплатить отступное и отказаться от договора, уведомив другую сторону за 30 дней до даты предполагаемого расторжения;
- правообладатель будет вправе отказаться от договора в любое время, если ранее пользователь получил от правообладателя требование об устранении нарушений и в разумный срок не устранил либо повторно в течение года допустил одно из следующих нарушений:
 - нарушил условие о качестве товаров, работ, услуг;
 - грубо нарушил инструкции и указания правообладателя о характере, способах и условиях использования предоставленного комплекса исключительных прав;
 - нарушил обязанность по выплате вознаграждения.

В окончательную редакцию Закона не вошли первоначально предложенные изменения, касающиеся предмета договора коммерческой концессии, требования о государственной регистрации договора и условий субсидиарной ответственности правообладателя, в результате некоторые существенные недостатки регулирования договора коммерческой концессии (франчайзинга) не были устранены.

Закон вступает в силу по истечении 90 дней после официального опубликования (20 октября 2011 г.) и не распространяется на договоры, заключенные до указанной даты. В случае если Ваша компания находится в процессе заключения договора коммерческой концессии, рекомендуем рассмотреть возможность его подписания и передачи на государственную регистрацию после 20 октября 2011 г., поскольку это позволит воспользоваться преимуществами, предусмотренными новым Законом.

* * *

Надеемся, что представленная информация будет Вам полезна.

Для получения информации о практике интеллектуальной собственности юридической фирмы АЛРУД посетите [наш сайт](#)

или свяжитесь с Руководителем практики интеллектуальной собственности, **Партнером Ириной Анюхиной** ianyukhina@alrud.ru.

С уважением,

Юридическая фирма АЛРУД

Примечание: Обращаем Ваше внимание на то, что настоящее письмо носит информационный характер и не может являться основанием для принятия решения по конкретному вопросу. Для подготовки настоящего письма мы использовали информацию из открытых источников.