ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ ФРАНЧАЙЗИНГА

И. И. Колесникова
Гомельский государственный технический университет имени П. О. Сухого, Республика Беларусь

Одним из направлений антимонопольной деятельности в Республике Беларусь в соответствии с Законом «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» является разукрупнение субъектов хозяйствования.

Новая редакция Положения «О порядке создания предприятия на базе структурного подразделения, выделяемого в процессе разгосударствления и приватизации из состава действующего предприятия, находящегося в республиканской собственности» № 64 от 14.09.94 г.предусматривает выделение структурных подразделений при наличии следующих условий:

- предметной специализации выделяемого структурного подразделения;
- организационной обособленности структурного подразделения;
- по возможности ведения самостоятельной хозяйственной деятельности.

Таким образом, учитываются только производственно-технологические, организационные и хозяйственные факторы. Реально же спектр факторов гораздо шире, он включает различные внутренние критерии: финансовые, социальные, критерии риска, ответственности, – а также внешние. С их помощью можно установить степень автономности структурных подразделений.

В результате разукрупнения происходит ускоренное развитие вновь созданных предприятий, что обусловлено доступом к основным фондам, материалам, трудовым ресурсам, возможностью использования налаженных связей с поставщиками и потребителями. Разукрупнение направлено на развитие рынка, формирование здоровой конкуренции, диверсификацию производства. В целом этот процесс носит антимонопольный характер.

Снижение интенсивности вертикальных связей, повышение гибкости организации, оптимизация численности работников, совершенствование системы мотивации их труда, рост ответственности выделенных подразделений, закрепление за ними обособленной части имущества и использование его на возмездной основе станут возможными при условии правовой защищенности деятельности автономных подразделений. Одной из форм юридической защищенности может стать формирование взаимоотношений автономных подразделений с их учредителями на основе франчайзинга.

Франчайзинг – это метод ведения бизнеса, основанный на взаимовыгодных соглашениях между предприятием-учредителем (франчайзером) и предпринимательской единицей (франчайзиатом), в том числе выделенной при разукрупнении из состава предприятия, по поводу использования объектов интеллектуальной собственности учредителя. Интеллектуальная собственность включает в себя две основные сферы прав: промышленную собственность и авторское право.

На законодательном уровне франчайзинг присутствует в ряде стран. Анализируя опыт Западной Европы по вопросам регулирования отношений, возникающих в связи с созданием и использованием продуктов творческой деятельности (так называемой интеллектуальной собственности), можно отметить, что правовое регулирование подобных отношений во Франции признается разделом торгового права, а в Германии и Швейцарии оно рассматривается как часть права гражданского. В Гражданском кодексе России имеется глава о коммерческой концессии, сущность которой близка к отношениям франчайзинга. Юридическое регулирование отношений франчайзинга в Беларуси находится на стадии зарождения. В новом Гражданском кодексе Республики Беларусь (ст. 910) сформулировано определение комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) и ограничена возможность его применения случаями, прямо предусмотренными законодательством.

Договор франчайзинга – это долгосрочное соглашение, в силу которого правообладатель (франчайзер) обязуется предоставить пользователю (франчайзиату) для осуществления им предпринимательской деятельности, аналогичной деятельности правообладателя, комплекс исключительных прав (деловой или лицензионный комплекс) на пользование объектами интеллектуальной собственности, которые имеют разную охраноспособность и присущие им способы защиты. Лицензионный комплекс содержит:

1) охраноспособные имущественные права (товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование и др.);

2) неохраноспособные имущественные права (деловой опыт, знания и др.);

3) другие объекты гражданского права (коммерческая информация и др.).

Формами охраны интеллектуальной собственности являются патенты (на изобретения, промышленные образцы и др.), свидетельства (на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и др.), регистрации (программы для ЭВМ) и т.п. Охрана осуществляется в соответствии с

Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», Парижской Конвенцией об охране промышленной собственности (Республика Беларусь участвует в данной Конвенции) и рядом других законодательных актов.

Передача прав на использование фирменного наименования в соответствии с Конвенцией может осуществляться без регистрации передачи, а в соответствии с Гражданским кодексом Беларуси регистрация возможна, однако отсутствуют законодательные акты, регулирующие этот процесс.

Передача прав на товарный знак осуществляется в соответствии с Законом Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» и «Правилами рассмотрения и регистрации договоров уступки товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака». Франчайзеру первоначально необходимо зарегистрировать свидетельство на товарный знак. Франчайзиат заключает договор уступки или лицензионный договор. Далее Белгоспатент регистрирует договор, делает в свидетельстве запись об уступке и оформляет новое свидетельство.

Проблема защиты неохраняемых объектов интеллектуальной собственности и ее идентификации в настоящее время не решена.

При проведении исследования предпринимательских единиц г. Гомеля выявлен ряд организационно-хозяйственных форм, которые по сути отношений близки к франчайзингу. Сюда относятся различные концессионные, дилерские, дистрибьютерские, научно-технические и другие предприятия. Однако, отношения между субъектами хозяйствования, только условно приближенные к франчайзингу, не решают всего комплекса вопросов собственности, ответственности, экономической безопасности.

Заключение договора франчайзинга с автономным структурным подразделением ведет к его относительной хозяйственной самостоятельности, повышению уровня ответственности. Это будет ограниченная экономическая ответственность, которая характеризуется тем, что не являясь собственником средств производства, предпринимательские единицы не могут выполнять финансовые обязательства за счет продажи имущества собственника. Для повышения уровня ответственности необходим переход права собственности на имущество к франчайзеру, который может быть осуществлен на основе договора финансового лизинга. Эта процедура осуществляется в соответствии с Законом Республики Беларусь «О лизинге». При этом в качестве лизингодателя выступает франчайзер, а лизингополучателя – франчайзиат.

На вновь создаваемые предпринимательские единицы, в том числе и действующие на основе договора франчайзинга, распространяется так называемая субсидиарная ответственность – это ответственность одного лица по обязательствам другого (в частности, учредителей юридического лица по его обязательствам перед бюджетом и другими кредиторами).

Декретом Президента N16 от 26 октября 1998 г. «О дополнительных мерах по взысканию задолженности с субъектов хозяйствования» устанавливается, что при недостаточности имущества для погашения задолженности (в том числе по платежам в бюджет) у ликвидируемого субъекта хозяйствования остающаяся задолженность погашается собственниками (учредителями, участниками) должника, при условии, что они несут субсидиарную ответственность по обязательствам субъекта хозяйствования в соответствии с законодательными и учредительными документами.

Принципы субсидиарной ответственности закреплены в ст. 370 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Вначале кредитор предъявляет требования к основному должнику. Если тот не в состоянии удовлетворить требования кредитора, то это требование предъявляется лицу, несущему дополнительную (субсидиарную) ответственность. При этом лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно предупредить основного должника о предъявленном требовании и привлечь его к участию.

Внедрение принципов субсидиарной ответственности ко всем создаваемым предприятиям ведет к ужесточению экономической ответственности собственников и учредителей и снижению ответственности учреждаемого юридического лица. Повсеместное внедрение полной субсидиарной ответственности входит в противоречие с принципами самостоятельной имущественной ответственности юридического лица и виновной ответственности, за исключением ответственности предпринимателя, которая строится на началах риска (ст. 372 Гражданского кодекса), а также с принципами добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (ст. 2 Гражданского кодекса). Все вышесказанное свидетельствует о необходимости законодательного установления пределов для введения субсидиарной ответственности. Ее применение возмож-

но и целесообразно для той части юридических лиц, в которых невелико обособление имущества от его участников, а личность участников играет немаловажную роль в судьбе общества. К ним относятся общества с дополнительной ответственностью, кооперативы, полные товарищества и т.д.

Для субъектов хозяйствования, действующих на основе договора франчайзинга, введение субсидиарной ответственности в определенных пределах на первоначальном этапе деятельности может быть целесообразно. Однако, в дальнейшем учредитель должен быть избавлен от подобных обязательств, так как с точки зрения права, франчайзер не несет ответственности по обязательствам франчайзиата, также как и франчайзиат не отвечает по обязательствам правообладателя. Такая ответственность может иметь место в случаях, предусмотренных Законом Республики Беларусь «О защите прав потребителей», например, за вред, причиненный товаром.

Исследуя опыт Запада в области франчайзинга, следует отметить, что нарушение франчайзиатом своих обязанностей по договору, их неисполнение (ненадлежащее исполнение) влечет за собой применение жестких санкций. Одной из самых тяжелых является расторжение договора франчайзинга, которое долгое время нельзя было оспорить в судебном порядке. Однако в течение последних лет американские суды стали ограничивать право компании-франчайзера на расторжение таких договоров по «своему усмотрению» в соответствии со ст.2 – 302 ЕТК. Теперь расторжение возможно лишь при наличии «достаточного основания».

Гражданский кодекс Республики Беларусь (ст.378) определяет возможность прекращения обязательств по требованию одной из сторон договора. Для договора франчайзинга это может быть в случае: 1) неисполнения условий договора франчайзиатом (неисполнение стандартов, несоблюдение графика или недостижение объема продаж, неуплата платежей франчайзеру, несоблюдение требований об охране интеллектуальной собственности, неплатежеспособность или банкротство франчайзиата и др.); 2) утраты франчайзером прав (или части прав) на интеллектуальную собственность, являющуюся предметом договора, а также неисполнения франчайзером обязательств по договору.

При дальнейшей разработке законодательства о франчайзинге необходимо обратить особое внимание на предотвращение нарушения конкуренции со стороны субъектов договора. В соответствии с Законом «О ценообразовании» для франчайзеров обеспечивается возможность регулировать цену (тариф) на работы (услуги), выполняемые франчайзиатами, а также определять территорию непосредственной деятельности правополучателя.

Таким образом, в настоящее время не все стороны деятельности правообладателя и правополучателя регулируются законодательно. Для развития конкуренции в Республике Беларусь, оптимизации взаимной ответственности субъектов хозяйствования необходимо совершенствование законодательства, регулирующего деятельность предпринимательских единиц на основе договоров франчайзинга.

ВОЗМОЖНОСТИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ПРИВАТИЗАЦИИ (НА ПРИМЕРЕ ГОМЕЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ)

И. И. Колесникова, Н. А. Курочка
Гомельский государственный технический университет имени П. О. Сухого, Республика Беларусь

Разгосударствление и приватизация являются одним из важнейших направлений перехода экономики Республики Беларусь к рыночным отношениям и осуществляются на основании закона «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь» (1993 г.), положений Гражданского кодекса Республики Беларусь и ряда других нормативных документов.

В соответствии со ст. 213 указанного кодекса собственность может быть государственной и частной. Разгосударствление и приватизация имущества, находящегося в государственной собственности, осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о разгосударствлении и приватизации.

Приватизация государственной собственности в соответствии с законодательством Республики Беларусь осуществляется следующими способами:

- выкуп арендного предприятия;
- продажа объектов на аукционе и по конкурсу;