

ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ФРАНЧАЙЗИНГА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Шаймуханова Жайна Тлеукевна

ст. преподаватель,

Жетысуского университета имени И. Жансугурова,

Республика Казахстан, г. Талдыкорган

E-mail: zhaina070@mail.ru

FEATURES OF THE FRANCHISING AGREEMENT ON THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Zhaina Shaimukhanova

Senior lecturer,

Zhetysu University named after I. Zhansugurov,

Kazakhstan, Taldykorgan

АННОТАЦИЯ

В данной статье автор раскрывает понятие, элементы и особенности договора франчайзинга по гражданскому законодательству Республики Казахстан.

ABSTRACT

In this article, the author reveals the concept, elements and features of a franchise agreement under the civil legislation of the Republic of Kazakhstan.

Ключевые слова: комплексная предпринимательская лицензия, франчайзинг, лицензиар, лицензиат, исключительные права.

Keywords: complex entrepreneurial license, franchising, licensor, licensee, exclusive rights.

Неудивительно, что в настоящее время в Казахстане никого не удивляют товары и услуги, отмеченные многими популярными брендами, такими как «Coco-Cola», «Adidas», «Nike», «KFC». Эти товарные знаки ассоциируются с определенным производителем и косвенно демонстрируют высокое качество товаров и услуг. Одним из известных каналов сбыта этих товаров в странах и по всему миру является франчайзинг, который малоизвестен в Казахстане.

Если спросить рядового гражданина «Что такое франчайзинг?», он вряд ли ответит и сможет объяснить суть этого явления. Хотя франчайзинг - новое явление для экономики Казахстана, в развитых странах он уже более века используется как средство предоставления различных услуг потребителям.

Договор комплексной предпринимательской лицензии как договор аренды, лизинга, доверительного управления имуществом, является новым договорным институтом в гражданском праве. Он является разновидностью договорных отношений, которые имели устойчивое формирование в англосаксонской и континентальной системах права.

Большое значение имеет при осуществлении предпринимательской деятельности, особенно на ее начальных этапах, под каким названием предприниматели участвуют в гражданском обороте. В этом случае лучше использовать название компании, коммерческую тайну и другие объекты исключительных

прав известной компании, продукция которой всегда востребована потребителями, имеющими стабильный бизнес. Это возможно благодаря заключению и реализации договора комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) между предпринимателем и компанией.

Термин «Франчайзинг» происходит от французского слова «franchise» - льгота, привилегия, а также освобождение от налогов и взносов [1, с.287]. История становления и развития франчайзинга, его дефиниция и значение термина по-разному обозначены в западной и отечественной литературе. История франчайзинга уходит корнями в средневековье. Известные торговые марки «Зингер», «Форд», «McDonald's» разработаны на основе франчайзинговых отношений.

Многоаспектный характер и актуальность франчайзинга повышают интерес ученых к нему. Из зарубежных авторов, изучавших проблему франчайзинга, к его всестороннему развитию относятся М. Мендельсон, Я. Мюррей, свой вклад внесли такие ученые, как Дж. Стэнворд, Б. Смит, Н.К. Сирополис и другие. Западное право дает франшизе следующее общее определение: «договор, по которому одно лицо (владелец франшизы), владеющее готовой системой ведения определенной деятельности, разрешает другому лицу (пользователю франшизы) использовать эту систему в соответствии с требованиями владельца франшизы в обмен на вознаграждение».

Система франчайзинга, в свою очередь, представляется как пакет соглашений, который включает права интеллектуальной собственности на один или несколько товарных знаков, торговых наименований, промышленных образцов и авторских прав, а также охраняемые произведения, используемые пользователями для продажи товаров или услуг, а также «ноу-хау» технологии и коммерческие тайны [2, с.168].

Сторонами договора комплексной предпринимательской лицензии являются комплексный лицензиар и комплексный лицензиат. Обе стороны договора являются предпринимателями.

Комплексный лицензиар (франчайзер) - сторона, находящаяся по договору комплексной предпринимательской лицензии, правообладатель комплекса исключительных прав, передающий свой комплекс исключительных прав в пользование другому лицу на возмездной основе.

Комплексный лицензиат (франчайзи) - сторона договора комплексной предпринимательской лицензии, правообладатель комплекса исключительных прав лицензиара, использующий этот комплекс для своей предпринимательской деятельности;

Закон Республики Казахстан «О комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинге)» № 330-2 был принят 24 июня 2002 года [3]. Закон предписывает государственному аппарату анализировать специальные программы по поддержке и развитию франчайзинговых отношений, предоставлять льготы и гарантии их субъектам, совершенствовать нормативные акты, защищать исключительное право на интеллектуальную собственность.

В законодательстве Республики Казахстан применен термин «комплексная предпринимательская лицензия», но поскольку во многих странах мира используется термин франчайзинг, казахстанские законодатели указали этот термин в скобках в названии данной статьи и указали, что в Республике Казахстан под комплексной предпринимательской лицензией понимается франчайзинг.

Таким образом, создается определенная гармония с мировым законодательством. Согласно статье 896 пункт 1 Гражданского Кодекса Республики Казахстан «по договору комплексной предпринимательской лицензии одна сторона (комплексный лицензиар) обязуется предоставить другой стороне (комплексному лицензиату) за вознаграждение комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий, в частности, право использования фирменного наименования лицензиара и охраняемой коммерческой информации, а также других объектов исключительных прав (товарного знака, знака обслуживания, патента и т.д.), предусмотренных договором, для использования в предпринимательской деятельности лицензиата [4].

Данное определение позволяет понять сущность договора франчайзинга только через его предмет – ряд исключительных прав (лицензионный комплекс), предоставляемых лицензиату на платной основе для использования в предпринимательской деятельности.

Отличительной особенностью франчайзинга от других видов лицензионных соглашений является то, что предоставление исключительной лицензии

обеспечивается посредством комплексной предпринимательской лицензии. Еще одна его особенность заключается в том, что он не закрепляется за предоставлением прав на отдельный объект интеллектуальной собственности, что означает передачу прав на лицензионный комплекс.

Лицензиат, получивший право пользования лицензионным комплексом, обязан использовать входящие в него права не только в своих интересах, но и в интересах лицензиара. Действия лицензиата, осуществленные под контролем лицензиара в целях и объемах, предусмотренных договором, создают возможности для развития бизнеса лицензиара в сфере реализации товаров, оказания услуг, выполнения работ, увеличения своей монополии на определенной территории, открытия новых рынков сбыта своей продукции. Все это возможно благодаря осуществлению исключительных прав, предоставленных лицензиату.

Объекты этих прав составляют, в основном, фирменное наименование лицензиара, нераскрытую коммерческую информацию и иные средства индивидуализации его продукции. Договор франчайзинга имеет предпринимательский характер. Целью данного договора является распространение конкурентоспособных, высокотехнологичных способов производства товаров народного потребления (самых товаров, услуг, работ), средств производства товаров (производственных).

В соответствии с пунктом 2 статьи 896 Гражданского кодекса Республики Казахстан наряду с лицензионным комплексом предусматривается возможность предоставления таких благ, как деловая репутация и коммерческий опыт предпринимателя (лицензиара), не имеющих характера интеллектуальной собственности. Сфера предмета комплексной предпринимательской лицензии должна быть ограничена благами, не подлежащими выдаче, и правами предпринимателя, к которым в соответствии с действующим законодательством не относится деловая репутация. Законными актами могут устанавливаться ограничения по применению договора комплексной предпринимательской лицензии, то есть передаче отдельных видов исключительных прав по лицензии (их включению в предмет договора). Например, по договору комплексной предпринимательской лицензии не могут быть переданы имущественные права на секретные изобретения и т.д. Объективным фактором, не позволяющим выдавать лицензионные комплексы, наряду с лицензиями является возможность причинения вреда интересам субъектов, являющихся правообладателями результатов творческой интеллектуальной деятельности.

Предметом договора комплексной предпринимательской лицензии являются исключительные права, принадлежащие лицензиару. Объекты интеллектуальной собственности регламентированы в статье 961 Гражданского Кодекса Республики Казахстан.

Как отмечает автор, основной составляющей лицензионного комплекса является средство индивидуализации участников гражданского оборота и их товаров, работ и услуг. К ним относятся фирменные наименования, товарные знаки (знаки обслуживания),

наименование мест происхождения товаров и другие средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг в соответствии с пунктом 3 указанной статьи [4].

Кроме средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг в состав лицензионного комплекса могут входить права на результаты творческой интеллектуальной деятельности. Он также может быть ограничен определенными территориями и периодами времени в рамках действия, несмотря на то, что он является исключительным. Комплексная предпринимательская лицензия может быть выдана в отношении определенной сферы деятельности, например, только на продажу товаров, полученных из лицензий или произведенных пользователем, или лицензия может

уполномочить лицензиата на осуществление иной коммерческой деятельности (выполнение работ, оказание услуг). Выдача лицензии означает необходимость предоставления лицензиату реальной возможности осуществления предоставленных прав [5, с.217].

Таким образом, договор франчайзинга имеет ряд особенностей, позволяющих отличать его от других договоров. Все эти особенности вытекают из коренных особенностей исключительных прав, составляющих предмет договора. Внешние отношения по договору франчайзинга (отношения, возникающие с потребителями по реализации товаров, оказанию услуг, выполнению работ по лицензии) раскрывают суть использования этих объектов исключительных прав.

Список литературы:

1. Хамзин У.М. Отдельные виды гражданско-правовых договоров. Учебное пособие. – Караганда, 2006. - 367с.
2. Каудыров Т.Е. Гражданско-правовая охрана объектов промышленной собственности в Республике Казахстан. – Алматы, 2001. -253с.
3. Закон Республики Казахстан «О комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинге)» № 330-2 от 24 июня 2002 год. Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1031861(дата обращения 16.08.2021)ю
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409. Режим доступа : <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K990000409> (дата обращения 16.08.2021)
5. Жайлин Г.А. Гражданское право РК. Особенная часть 1-том. – Алматы: «Nurpress», 2011. -357 с.