

УДК 347.451.031

ОБ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПОЛЬЗОВАТЕЛЯ ПО ДОГОВОРУ КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

*Ж.Н. Бородина, доцент кафедры гражданского права и процесса
Альметьевского филиала Института экономики, управления и права,
кандидат юридических наук*

По общему правилу, необходимыми условиями гражданско-правовой ответственности являются противоправное поведение и вина должника¹. Так как сторонами по договору коммерческой концессии являются предприниматели, их ответственность друг перед другом наступает независимо от вины.

Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии согласно абз. 1 ст.1034 ГК. Это означает, что если пользователь отказался удовлетворить требование потребителя или же потребитель не получил от пользователя ответ на предъявленное требование, то это требование может быть предъявлено к правообладателю. По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

Следует заметить, что в ГК отсутствует статья, посвященная ответственности пользователя по договору коммерческой концессии, что, безусловно, является пробелом в законодательстве. Поэтому главу 54 ГК необходимо дополнить статьей 1034¹ «Ответственность пользователя за несоответствие качества товаров, работ и услуг». Предлагаемую статью целесообразно изложить в следующей редакции:

«1. Пользователь несет ответственность за несоответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем.

2. В случае обнаружения несоответствия качества производимых пользователем товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем, покупатель (заказчик) вправе по своему выбору потребовать от пользователя:

- соразмерного уменьшения покупной цены или цены, установленной за работу (услугу);*
- безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;*
- возмещения своих расходов на устранение недостатков.*

3. В случае существенного нарушения требований к качеству товаров, работ или услуг (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель (заказчик) вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора коммерческой концессии и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы (возмещения причиненных убытков);*

– потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору (безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков)».

В отсутствие специальных норм об ответственности пользователя по договору коммерческой концессии, в зависимости от сферы действия договора требования к пользователю подпадают под общие нормы ответственности: во-первых, продавца за качество продаваемых товаров, установленные ст.ст. 469–477, 503–505 ГК; во-вторых, нормы об ответственности подрядчика за качество выполненных работ (ст.ст. 721–725, 737 ГК) или услуг (ст. 783 ГК).

Под требованиями, которые потребитель вправе предъявить при покупке ему товаров ненадлежащего качества, понимаются следующие требования (ст. 475, 503 ГК):

- соразмерно уменьшить покупную цену;
- безвозмездно устранить недостатки товара;
- возместить расходы потребителя на устранение недостатков товара;
- вернуть уплаченную за товар сумму (отказавшись от исполнения договора купли – продажи);
- заменить товар.

Согласно ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей», потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества.²

При производстве работ ненадлежащего качества имеются в виду требования, предъявляемые в соответствии со ст. 723, 737 ГК. К этим требованиям относятся:

- безвозмездное устранение недостатков в разумный срок;
- соразмерное уменьшение установленной за работу цены;
- возмещение своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре;

– безвозмездное выполнение работы заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков.

Если отступление в работе от условий договора или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком срок не были устранены либо являются существенными и неустраняемыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Статья 737 ГК предусматривает, что в случае обнаружения недостатков во время приемки результата работы или после его приемки в течение гарантийного срока, а если он не установлен, – разумного срока, но не позднее двух лет (для недвижимого имущества – пяти лет) со дня приемки результата работы, заказчик вправе по своему выбору осуществить одно из предусмотренных в статье 723 ГК прав либо потребовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами.

При оказании услуг ненадлежащего качества предъявляются требования в соответствии со ст. 783 ГК, которые аналогичны требованиям, предъявляемым при производстве работ ненадлежащего качества, т.е. тем, которые перечислены в ст. 723, 737 ГК.

Распределение ответственности при причинении потребителю вреда предусмотрено ст. 1095, которая устанавливает, что вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина или имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял ли потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

В статье 14 Закона РФ «О защите прав потребителей» отмечается также, что вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги), подлежит возмещению в полном объеме. А статья 12 предусматривает еще и ответственность изготовителя (исполнителя, продавца) за ненадлежащую информацию о товаре (работе, услуге), об изготовителе (исполнителе, продавце). Если потребителю не предоставлена возможность незамедлительно получить при заключении договора информацию о товаре (работе, услуге), он вправе потребовать от продавца (исполнителя) возмещения убытков, причиненных необоснованным уклонением от заключения договора, а если договор заключен, в разумный срок расторгнуть его и потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков.

Отметим также, что на практике пользователь не всегда информирует покупателей (заказчиков) о том, что он использует фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

Исходя из этого, представляется целесообразным законодательно предусмотреть меры ответственности для пользователя за не предоставление покупателям (заказчикам) такой информации, так как невыполнение этого требования является нарушением договора и может привести к негативным для пользователя правовым последствиям.

В связи с этим, на наш взгляд, необходимо дополнить ГК РФ статьей 1034² «Ответственность пользователя за не предоставление информации покупателям (заказчикам)». Указанную статью предлагаем изложить в следующей редакции:

«1. Пользователь несет ответственность за не предоставление информации

покупателям (заказчикам) о том, что он использует фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

2. В случае не предоставления такой информации, покупатель (заказчик) вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

3. Правообладатель имеет право в случае не предоставления информации пользователем, в одностороннем порядке расторгнуть договор коммерческой концессии и потребовать возмещения причиненных этим нарушением убытков».

Что же касается договора коммерческой концессии с зарубежным контрагентом, то в нем должны быть четко определены санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств.

Между тем в договорах с иностранным контрагентом, как правило, ответственности сторон за нарушение условий договора не уделяется должного внимания.

Положения, свидетельствующие о детальной проработке вопроса о возможных нарушениях договорных обязательств, отсутствуют — договоры, предусматривающие уплату штрафов, неустоек и убытков в определенном и разумном размере, на практике крайне редки.

В большей части договоров имеется лишь ссылка на действующее законодательство, причем при заключении сделки российская сторона, как правило, не имеет отчетливого представления о различиях ответственности за неисполнение договора в зависимости от применимого по договору права — права РФ, права европейских континентальных стран или стран общего права. Между тем подход к данному вопросу в разных правовых системах имеет существенные отличия. Так, в англо-саксонской системе штрафные санкции не допускаются, а значит при нарушении договорных обязательств в

случае, если спор рассматривается в соответствии с законодательством США или Великобритании, штраф не будет признан. По законодательству этих государств в качестве санкции за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств можно требовать лишь возмещения согласованных и заранее определенных убытков. Вместе с тем в странах с континентальным правом (Франция, Германия, Австрия и другие страны континентальной Европы) штраф может быть признан как санкция за неисполнение договорных обязательств³.

Таким образом, при заключении договоров с зарубежными партнерами следует учитывать особенности правовых систем разных стран.

В заключении настоящего параграфа подчеркнем, что статья 1034 ГК о субсидиарной ответственности является самой сложной по восприятию. Так как распределение ответственности при причинении потребителю вреда предусмотрено главой 59 ГК, ответственность изготовителя, продавца и исполнителя за качество товаров (услуг, работ) предусмотрена и Законом «О защите прав потребителя», и другими нормами ГК, соблюдение качества продукции и контрольные функции правообладателя должны быть предусмотрены императивно.

Качество является важным элементом, способствующим повышению репутации правообладателя на рынке товаров и услуг. Правообладателя необходимо стимулировать к тому, чтобы система управления качеством в России могла развиваться, и этот стимул заключается именно в ответственности по отношению к конечному потребителю, а не только к разрешению «за деньги» использовать удачно разработанный символ, зарегистрированный как товарный знак.

Трудности осуществления правообладателем контроля качества объясняются отсутствием требований к

характеристикам объекта, дающим возможность их реализации и проверки.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что различия в строгости ответственности правообладателя — субсидиарной или солидарной — связаны, по-видимому, с тем, что пользователь, являющийся изготовителем продукции (товаров), более зависим от инструкций (указаний) правообладателя в отношении качества. Солидарная ответственность, наступающая в этом случае, должна, по мысли законодателя, сильнее стимулировать правообладателя к тому, чтобы добиваться необходимого качества. Ведь при простой продаже пользователь обычно имеет дело с товарами, которые произведены самим правообладателем — профессионалом в своей сфере. Что же касается работ (услуг), то применительно к ним инструкции правообладателя играют менее важную роль.

Субсидиарная ответственность правообладателя за некачественную работу пользователя, на наш взгляд, сводит на нет основные преимущества коммерческой концессии для правообладателя. Если правообладатель несет ответственность перед третьими лицами за некачественную работу пользователя, то чем же тогда сеть концессионных предприятий правообладателя отличается от сети его собственных филиалов? Принципиальное отличие в данном случае заключается в независимости правообладателя и пользователя как самостоятельных участников предпринимательской деятельности и соответствующей индивидуальной ответственности каждого.

Наличие субсидиарной ответственности правообладателя в российском законодательстве не только не повысит ответственность компаний, желающих осуществлять свое развитие в форме коммерческой концессии, а наоборот, оттолкнет российских и зарубежных предпринимателей от идеи развивать концессионный бизнес в России.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Гражданское право. Учебник. Часть 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2007. – С. 665.

² См.: Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» // Российская газета. – 7 апреля 1992.

³ См.: *Евдокимова В.Н.* Передача технологии: правовое регулирование и правоприменительная практика в РФ. – М.: Информационно-издательский центр Российского агентства по патентам и товарным знакам, 2001. – С. 151.

Аннотация

В статье рассматриваются проблемы, связанные с ответственностью пользователя по договору коммерческой концессии. Вносится предложение по совершенствованию законодательства в части включения в Гражданский кодекс РФ статей, посвященных ответственности пользователя по договору коммерческой концессии.

Ключевые слова: франчайзинг, коммерческая концессия, правообладатель, пользователь.

Summary

The article raises the problems connected with the responsibility of the user according to the treaty of the commercial concession. There is an offer aimed at the improvement of legislation regarding inclusion of the articles devoted to the responsibility of the user according to the treaty of the commercial concession into the Civil Code.