

Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

Обеспечение иска может быть изменено или отменено судом. Допускается замена одной меры обеспечения иска другой (ч. I ст. 257 ГПК).

Вопросы об изменении или отмене обеспечения иска, а также о замене одной меры обеспечения иска другой разрешаются в судебном заседании с извещением юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Неявка их в судебное заседание не служит препятствием к рассмотрению этих вопросов.

Юридически заинтересованные в исходе дела лица, в случае их явки в суд, вправе давать объяснения по делу. Суд должен установить, заслуживают ли внимания доводы истца о возможных недобросовестных действиях со стороны ответчика, направленных против исполнения судебного решения в случае удовлетворения иска.

Решение суда об отказе в иске не влечет автоматически отмены обеспечения иска. Принятые судом ранее меры по обеспечению иска сохраняются до вступления решения в законную силу. Однако суд может одновременно с решением или после его постановления вынести определение об отмене обеспечения иска (ч. III ст. 257 ГПК).

При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик вправе взамен принятых мер по обеспечению иска внести на депозитный счет суда истребуемую судом сумму. Например, по делу о разделе общей совместной собственности супругов в целях обеспечения иска был наложен арест на автомашину. Поскольку истца пожелала получить свою долю в денежной форме, суд разрешил ответчику внести на депозитный счет суда денежную сумму, равную половине стоимости автомашины. В связи с этим суд отменил наложенный арест на указанное имущество.

Институт обеспечения иска в равной мере охраняет интересы как истца, так и ответчика.

Ст. 258 ГПК предусматривает следующие гарантии интересов ответчика: а) суд, принимая меры по обеспечению иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков; б) ответчик после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе требовать от истца возмещения убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

На определение суда по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба или принесен частный протест.

Подача жалобы (протеста) не приостанавливает исполнение определения суда об обеспечении иска. В то же время подача жалобы (протеста) на определение об изменении или отмене обеспечения иска, а также о замене одной меры обеспечения иска другой приостанавливает исполнение этого определения (ст. 259 ГПК).

В.В. БЕССАРАБОВА

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ФРАНЧАЙЗИНГА

Проблемы, с которыми сталкиваются предприниматели Республики Беларусь, находящиеся у истоков своего дела, в той или иной степени известны всем. Как преодолеть эти трудности и достичь успеха и признания в бизнесе? Ответы могут быть разными, но мировой опыт показывает, что прежде всего это франчайзинг. Он активно используется более чем в 80 странах всех континентов. Однако на законодательном уровне франчайзинговая деятельность присутствует лишь в немногих государствах.

Гражданским кодексом Республики Беларусь, вступившим в силу 1 июля 1999 г., в гражданский оборот и соответственно в договорно-обязательственные отношения была введена новая форма предпринимательской деятельности, ранее у нас законодательно не существовавшая. Посвященная ей гл. 53 Гражданского кодекса (ГК) получила название "Комплексная предпринимательская лицензия". Это по-

Виктория Викторовна БЕССАРАБОВА, преподаватель, аспирантка кафедры трудового и гражданского права Белорусского коммерческого института управления.

нятие является эквивалентом известного в западном законодательстве термина “франчайзинг”, который произошел от английского слова “the franchise” и обозначает специальную привилегию, льготу или право (основание, причину) участия.

По определению экспертов Всемирной организации интеллектуальной собственности франчайзинг представляет собой соглашение, по которому одна сторона — франчайзер, имеющая разработанную систему осуществления определенной предпринимательской деятельности, разрешает другому лицу — франчайзи — использовать эту систему согласно требованиям владельца франшизы в обмен на вознаграждение. Лицензия на право льготного использования технологии франчайзера или оригинальной научной концепции называется франшиза.

Сущность этого метода распространения товаров и услуг состоит в следующем. Главная (чаще всего это крупная, авторитетная и достаточно известная субъектам потребительского рынка) компания заключает договор с уже существующим или вновь создаваемым предприятием о предоставлении ему комплекса исключительных прав на выпуск марочных товаров и их реализацию, а также оказание услуг с использованием товарного знака (знака обслуживания) данной компании на определенной территории. Лицензионный комплекс (комплекс исключительных прав на использование объектов интеллектуальной собственности в предпринимательской деятельности) состоит только из отчуждаемых имущественных прав. Эти права предоставляются франчайзи в различном объеме, что обуславливает разную степень воспроизведения небольшими компаниями в своей деятельности коммерческих приемов и рыночного опыта франчайзера.

Субъектами франчайзинга являются коммерческие юридические лица и физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Договорные отношения по франчайзингу являются возмездными. Существуют 2 наиболее распространенных типа оплаты франшизы, используемые во франчайзинге: вступительный взнос (единовременная плата) и управленческая плата, которая представляет собой постоянно отчисляемый процент от товарооборота.

Объекты интеллектуальной собственности, право на использование которых передается по договору франчайзинга, имеют разную охраноспособность и присущие им способы защиты. Например, при передаче права на использование фирменного наименования юридических лиц, зарегистрированных в иностранном государстве, в соответствии со ст. 8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, участницей которой является Республика Беларусь, его охрана осуществляется без государственной регистрации.

Гражданский кодекс Республики Беларусь устанавливает правовые нормы, регулирующие комплексную предпринимательскую лицензию, где юридическую основу правоотношений субъектов франчайзинговой деятельности составляет договор франчайзинга. Более того, этот договор признан самостоятельным объектом правового регулирования. Однако гл. 53 ГК Республики Беларусь, посвященная франчайзингу, не содержит правовых норм, определяющих форму, в которой должен заключаться договор, требования к его регистрации, не освещаются вопросы изменения и прекращения отношений по договору комплексной предпринимательской лицензии. Гражданское законодательство не предъявляет требования к форме вознаграждения франчайзеру. Необходимость законодательного урегулирования процедуры заключения франчайзинговых соглашений обусловлена особенностями системы возникновения и закрепления исключительных прав, а также спецификой правового статуса субъектов франчайзинга.

Франчайзинг предполагает создание широкой сети однородных предприятий, которые имеют одинаковую торговую марку, одинаковые условия, стиль и методы работы, а также единые цены, устанавливаемые и регулируемые централизованно.

Как правило, договорные отношения по франчайзингу складываются между крупными компаниями и небольшими предприятиями, которые только начинают свою деятельность. Лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, которые предпочитают вкладывать финансовые средства в долговременные и надежные проекты, связанные с производством товаров и услуг, франчайзинг способен дать стабильность, реальную перспективу развития и долгие годы жизни фирмы. На мировом рынке ежегодно создаются и прекращают свою деятельность тысячи малых и средних компаний. В США после пяти лет деятельности остается лишь 23 % частных предприятий, а после десяти — только 18 %.

Но есть и другая западная статистика, которая утверждает, что существуют методы организации производства товаров и услуг, при соблюдении которых за 5 лет

становятся банкротами или экономически несостоятельными только 8 субъектов хозяйствования из 100. А в следующие 5 лет еще меньше — 2 из 92 (см. рисунок). В чем же причина неудач одних и многолетней стабильности других в условиях одного рынка? В том, что эти компании работают по законам франчайзинга.

Франчайзинг эффективно используется в сфере услуг, которая обеспечивает потребителей всей необходимой продукцией, особенно там, где для успешной работы субъектам хозяйствования необходимо добиться максимального охвата удаленных друг от друга рынков. Франчайзинг особенно подходит для тех видов коммерческой деятельности, когда франчайзинговые предприятия обслуживают не большие рынки.

Франчайзер, как правило, заключает соглашения не с одним, а с множеством франчайзи, создавая таким образом разветвленную сеть торговых и промышленных предприятий. Франчайзи — это фирма, которая была неизвестна потребителю до знакомства с франчайзингом. Это может быть вновь создаваемое или маломощное в финансовом отношении предприятие. Крупные компании достаточно тщательно занимаются отбором кандидатов на получение комплексной предпринимательской лицензии.

Основным принципом франчайзинговой деятельности является принцип сочетания технологии франчайзера с капиталом франчайзи. Отличительной особенностью франчайзинга является то, что товары или услуги, производством и реализацией которых занимаются и небольшие, и крупные компании, должны быть аналогичны. Это существенное условие любого франчайзингового соглашения.

Среди зарубежных исследований комплексных проблем осуществления франчайзинговой деятельности наибольший интерес с целью практического использования содержащихся в них положений для развития франчайзинга в Республике Беларусь представляют работы М. Мендельсона, Д. Стэнворта и Б. Смита.

Серьезные исследования в области франчайзинга выполнены белорусскими учеными и практиками Я. Функом, А. Тынедем, В. Хвалеем, Р. Томковичем, Ф. Царюк, В. Евдокимовой и др.

В изданных работах по данной проблеме трактуется понятие франчайзинга; анализируются возможные организационно-правовые формы осуществления франчайзинговой деятельности; разрабатываются ее методологические и теоретические основы, рассматриваются вопросы совершенствования правового регулирования франчайзинга и другие важные проблемы.

Любая модель осуществления предпринимательской деятельности в разных странах обязательно приобретает новые очертания с поправками на особенности внутреннего рынка.

В Республике Беларусь франчайзинг как реально существующая разновидность договорных отношений в реформируемой отечественной экономике только начинает зарождаться. Иностранцами франчайзерами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в Республике Беларусь, являются всемирно известные корпорации “Макдональдс”, “Баскин-Роббинс”, российские и украинские компании “Дока-хлеб”, “Пан-картофан”.

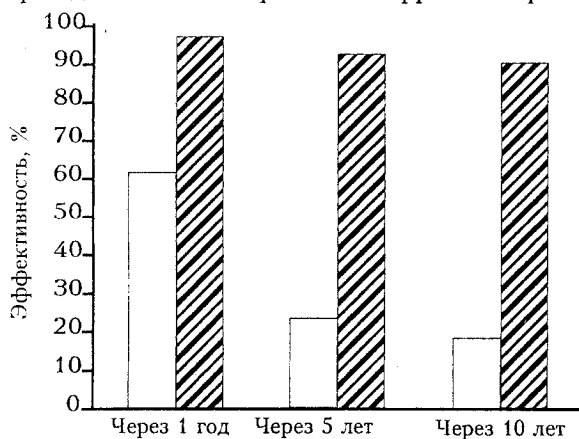


Рис. Сравнительные данные эффективности работы франчайзи:

□ — другие предприятия; ▨ — франчайзи

В нашей стране франчайзинг используется и в государственном секторе экономики. Государственные франчайзеры с известными на рынке именами (например авиакомпании) создают сервисную франчайзинговую сеть, подбирая государственных или частных франчайзи, и предоставляют им право на использование своего фирменного наименования и других средств индивидуализации.

С правовой точки зрения в Республике Беларусь франчайзинг в недостаточной степени регулируется договорным правом, однако сейчас для его практического применения и развития нужны как особые законы, так и специальные регулирующие структуры — государственные организации, призванные оказывать содействие в осуществлении франчайзинговой деятельности.

Защита интересов франчайзи должна стать насущной задачей правового регулирования франчайзинга, поэтому в действующем Гражданском кодексе Республики Беларусь должна быть конкретизирована ответственность правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю. Определенную роль в такой защите играет не только правовая, но и общественно-предпринимательская инфраструктура франчайзинга. В странах с развитыми договорными отношениями по франчайзингу созданы и активно действуют национальные и международные ассоциации франчайзинга.

Франчайзинг — это не просто новая разновидность договорно-обязательственных отношений. Он рассматривается шире — как особая, отвечающая потребностям современного рынка философия предпринимательства, как прогрессивная форма предпринимательской деятельности и этики деловых отношений.

В Республике Беларусь, к сожалению, пока не предпринимались попытки на законодательном уровне урегулировать основные вопросы деятельности франчайзинговых компаний. В частности, компания “Макдональдс” в Республике Беларусь осуществляет предпринимательскую деятельность как дочернее предприятие со 100 %-ным иностранным капиталом и не может использовать испытанную во всем мире схему осуществления франчайзинговой деятельности из-за отсутствия специального законодательства о франчайзинге. Анализ законодательной базы франчайзинга позволяет сделать вывод о том, что принятие специального Закона “О франчайзинговой деятельности в Республике Беларусь” является необходимостью. Кроме того, необходимо разработать и принять Закон “О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Беларусь” с целью отмены законодательных ограничений на заключение договора франчайзинга, содержащихся в п. 2 ст. 910 ГК Республики Беларусь, и включения в гл. 53 кодекса, которая называется “Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)”, правовых норм, содержащих конкретные требования к форме договора комплексной предпринимательской лицензии и его регистрации, форме вознаграждения правообладателю, а также регламентирующих комплексную предпринимательскую сублицензию, обязанности пользователя и правообладателя, вопросы ограничения прав контрагентов по договору, ответственность сторон и порядок изменения и прекращения договора.

В заключение хотелось бы отметить, что в настоящее время существует острая потребность в выработке единых правил заключения франчайзинговых соглашений и разработке основных вопросов развития франчайзинга в целях включения их в программы поддержки малого и среднего бизнеса.

Литература

- Баженов А.Ю., Баженов Ю.К.* Малое предпринимательство: практическое руководство по организации и ведению малого бизнеса. М., 1999.
- Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7.12. 1998 г. № 218—3 // Ведомости Нац. Собрания Республики Беларусь. 1999. № 7—9, ст.101.
- Мендельсон М.* Руководство по франчайзингу. М., 1995.
- О государственном стимулировании использования объектов интеллектуальной собственности: Указ Президента Республики Беларусь 31.08.00., № 479 // Нац. реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 84.
- О защите прав потребителей: Закон Республики Беларусь 19.11.93., № 2572-XII // Ведомости Верхов. Совета Республики Беларусь. 1993. № 35, ст.447.
- О товарных знаках (знаках обслуживания): Закон Республики Беларусь 05.02.93., № 2181-XII // Ведомости Верхов. Совета Республики Беларусь. 1993. № 13, ст.128.
- Стэнворт Д., Смит Б.* Франчайзинг в малом бизнесе / Под ред. А.П. Павловой. М., 1996.
- Гыпель А., Функ Я., Хвалец В.* Курс международного торгового права. Мн., 1998.
- Функ Я., Хвалец В.* Международный предпринимательский франчайзинг и его отличие от сходных отношений // Белорус. рынок. 1998. № 28. С. 15—16.
- Функ Я., Хвалец В.* Международный предпринимательский франчайзинг. Правовое оформление привлечения иностранного предпринимательского опыта в Республике Беларусь // Белорус. рынок. 1998. № 16. С. 19—20.
- Шулус А.А., Быченко Н.Л.* Франчайзинговые формы предпринимательства (объективные основы, противоречия, принципы государственной поддержки) // Рос. экон. журн. 1998. № 1. С. 44—47.