

**Данное заключение является неполным и сжатым
для ознакомительных целей**

Заключение

по результатам юридического анализа
№8841 от 16.01.2021

Объект исследования:	Договор коммерческой концессии №34/02/2021 от 10.01.2021
Правообладатель:	ООО «Маркетинг и дизайн» ИНН: 7822034882
Пользователь:	Константинов Дмитрий Александрович

Введение

Для юридического анализа представлен Договор коммерческой концессии №34/02/2021 от 10.01.2021 года. Предметом соглашения является передача пользователю за паушальный взнос и роялти право использовать в предпринимательской деятельности комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав и секреты производства.

Кроме того, договором предусмотрено предоставление пользователю доступа в CRM систему правообладателя, помощь в подборе помещения, обучение сотрудников, кураторство при ведении деятельности.

На основе изучения предмета договора можно сделать вывод о том, что договор является смешанным, так как включает в себя условия концессии, оказания услуги и опционного договора. Следовательно, на него распространяются сразу несколько положений Гражданского кодекса.

При этом состав паушального взноса указан одной суммой, без конкретизации по каждой услуги в отдельности. Указанные обстоятельства могут затруднить возврат средств при конфликтной ситуации. Например, если

правообладатель не выполнил (или выполнил некачественно) обязанности по обучению сотрудников, будет трудно определить сумму возврата.

В тоже время, в силу п.3 ст. 429.3 ГК РФ, платежи по опционному договору не подлежат возврату, если иное не предусмотрено договором. В исследуемом договоре возврат не согласован.

Товарный знак

Правообладатель передает пользователю товарный знак с регистрационным номером 669319. Дата регистрации: 22.10.2018

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ (190) **RU** (111) **669319**



ФЕДЕРАЛЬНАЯ СЛУЖБА
ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров

Статус: действует (последнее изменение статуса: 23.10.2018)

Товарные знаки, знаки обслуживания

(111) Номер государственной регистрации: **669319** Приоритет: **16.11.2017**

(210) Номер заявки: **20643299** (220) Дата подачи заявки: **16.11.2017**

(181) Дата истечения срока действия исключительного права: **16.11.2027** (151) Дата государственной регистрации: **22.10.2018**

(450) Дата публикации: **22.10.2018**

(540) Изображение (воспроизведение) товарного знака, знака обслуживания

(732) Правообладатель:
Общество с ограниченной ответственностью "Производственные решения"

В соответствии ответом Федеральной службы по интеллектуальной собственности правообладателем указанного товарного знака является Общество с ограниченной ответственностью «Производственные решения».

Отсюда следует сделать вывод, что ООО «Маркетинг и дизайн» не имеет правовых оснований для заключения договора на товарный знак. Исключительные и иные права передавались.

Стоит также обратить внимание на то, в реестре отсутствуют сведения о регистрации иных договоров коммерческой концессии. Это говорит о том, что компания либо не заключает такие договоры, либо не исполняет принятые на себя обязанности.

Секреты производства (Ноу-Хау)

По условиям договора, в состав секретов производства, подлежащих передаче пользователю, входит:

1. Обучающие материалы по созданию интернет-страницы
2. Обучение по технике холодных и теплых звонков
3. Основы интернет-маркетинга
4. Правила оказания услуг в сфере красоты и здоровья
5. Технические требования к помещению

В связи с тем, что до подписания договора и уплаты паушального взноса ознакомиться с секретами производства не представляется возможным, оценивать их можно только по названиям.

Предварительно можно сказать, что ни один из перечисленных документов не обладает признаками секретов производства. Часть из них является выдержкой из законов (правила оказания услуг...), часть скопирована из интернета.

Для наделения информации статуса ноу-хау, она должна отвечать одновременно двум критериям: отсутствию известности для третьих лиц и наличию коммерческой ценности для пользователя (т.е. для вас). Если хотя бы одно из перечисленных не совпадает – то такая информация не может быть отнесена к коммерческой тайне.

Условия договора

В данную таблицу попадают те условия договора, которые требуют удаления, изменения или уточнения.

<i>Пункт</i>	<i>Условие</i>	<i>Комментарий</i>
3.17	Пользователь обязан получить согласование выбранного помещения для магазина	<p>Из указанного условия не ясно, в какой срок правообладатель обязан выдать согласие или отказ. В какой форме.</p> <p>Кроме того, договором не предусмотрен прямой запрет на открытие магазина без согласования. Например, если вам уже несколько раз отказывали в согласовании, вы несете убытки, не можете открыться – это не основание для расторжения договора.</p> <p>Пример из судебной практики:</p> <p><i>Договором не предусмотрено отсутствие возможности у истца по открытию магазина в случае непредставления правообладателем письменного согласия на размещение магазина, в связи с чем оснований для расторжения договора по мотиву нарушения существенных нарушений ответчиком условий договора, а также для взыскания неосновательного обогащения в виде уплаченного единовременного платежа в сумме 300 000 рублей, не имеется</i></p> <p><i>Постановление Суда по интеллектуальным правам от 13.07.2020 N C01-681/2020 по делу N A11-17833/2018</i></p>

Судебная история правообладателя

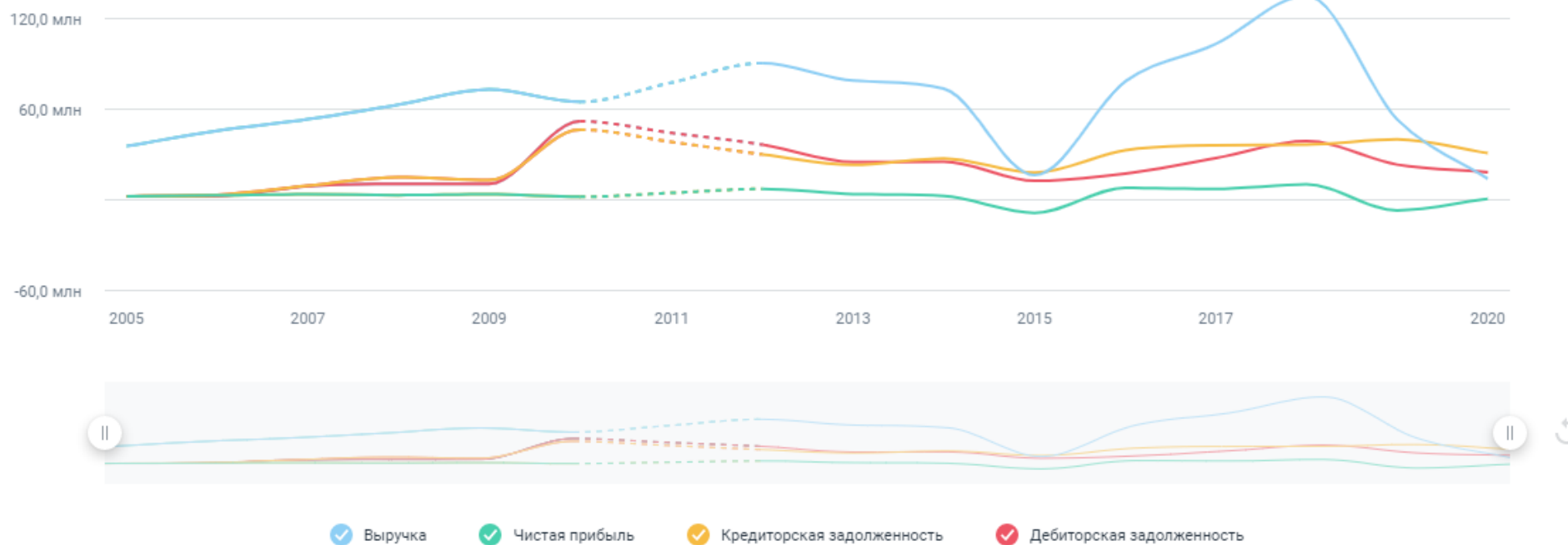
По результатам проверки судебной истории правообладателя следует сделать вывод, что компания выступает в делах преимущественно в роли ответчика по искам о взыскании паушального взноса и расторжению договора франчайзинга.

Судья текущая инстанция	Истец	Ответчик
Новикова Е. В. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ИП Патрушева Ольга Валерьевна	ООО «Маркетинг и дизайн»
Климентьев Д. А. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ООО "ЛУИС+Северо-Запад"	ООО «Маркетинг и дизайн»
Корчагина Н. И. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	АО "ТРЕСТ ЛЕНГАЗТЕПЛОСТРОЙ"	ООО «Маркетинг и дизайн»
Салтыкова С. С. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ООО "ТД "ЭЛЕКТРОТЕХМОНТАЖ"	ООО «Маркетинг и дизайн»
Пивцаев Е. И. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ООО «Маркетинг и дизайн»	Кузнецов Сергей Сергеевич Егорова Елена Игоревна
Нестеров С. А. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ООО «Маркетинг и дизайн»	ООО "ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ"
Лобова Д. В. АС города Санкт-Петербурга и Ленинградс	ООО "СВИФ"	ООО «Маркетинг и дизайн»

Финансовые показатели

Компания имеет кредиторскую задолженность в размере 30.2 млн рублей, в 2020 году выручка упала на 74,8% по сравнению с 2019 годом.

Данные показали наглядно показывают плохое финансовое состояние, следовательно, говорить об успехе франчайзингового предприятия затруднительно



Отчет о прибылях и убытках

Показатель		2018		2019		2020	
Валовая прибыль (убыток)	2100	28 549 000	+11,6%	8 115 000	-71,6%	—	-100,0%
Выручка	2110	134 653 000	+31,3%	52 583 000	-60,9%	13 257 000	-74,8%
Себестоимость продаж	2120	106 104 000	+37,9%	44 468 000	-58,1%	20 884 000	-53,0%
Прибыль (убыток) от продаж	2200	13 291 000	+50,0%	-6 884 000	-151,8%	—	+100,0%
Коммерческие расходы	2210	0	—	—	—	—	—
Управленческие расходы	2220	15 258 000	-8,7%	14 999 000	-1,7%	—	-100,0%
Прибыль (убыток) до налогообложения	2300	11 759 000	+51,1%	-7 647 000	-165,0%	—	+100,0%
Доходы от участия в других организациях	2310	0	—	—	—	—	—
Проценты к получению	2320	0	—	—	—	—	—
Проценты к уплате	2330	668 000	+136,0%	666 000	-0,3%	—	-100,0%
Прочие доходы	2340	54 000	+100,0%	5 414 000	+9,9K%	8 801 000	+62,6%
Прочие расходы	2350	918 000	+15,3%	5 511 000	+500,3%	1 173 000	-78,7%
Чистая прибыль (убыток)	2400	9 442 000	+45,2%	-7 725 000	-181,8%	1 000	+100,0%
Текущий налог на прибыль	2410	2 237 000	+82,0%	—	-100,0%	0	—

План выхода из франшизы

В случае подписания указанного договора, расторгнуть его будет крайне затруднительно. В основном это из-за смешанного договора, а также отступного, указанного в пункте 13.8, который предусматривает досрочное прекращение договора только после оплаты отступного.

В тоже время, договор не только концессионный, следовательно, расторжение договора регулируется общими положениями гражданского кодекса. Соответственно, отступное, по своей природе, является неустойкой, а значит не может препятствовать факту расторжения договора, а его размер можно снизить в суде, руководствуясь ст. 333 ГК РФ.

Возврат паушального взноса произойдет в случае признания договора недействительным (секреты производства являются общедоступными) либо в следствии его ничтожности (компания не имеет исключительных прав на товарный знак).

Проблемным моментом при возврате паушального взноса (признание договора недействительным и применению последствий недействительной сделки), может является тот факт, что вы начали работать по договору и продолжительное время никаких претензий правообладателю не высказывали.

Выводы

На основе проведенного исследования, мы не рекомендуем заключать договор с выбранной компанией.

Факторами риска являются: отсутствие прав на товарный знак, плохое финансовое состояние, а также сообщение о намерении компании обратиться в суд с заявлением о банкротстве (извещение №9943227).

Кроме того, условия договора содержат общие положения, не позволяющие в достаточной мере понять конкретные обязательства правообладателя и сроки их исполнения