

# **CAPITULO I**

## **PROYECTO JURÍDICO**

“ ANÁLISIS Y PROPUESTA DE REGULACIÓN DEL CONTRATO DE  
FRANQUICIA EN LA LEGISLACIÓN MEXICANA ”

**SUMARIO. 1.1 Introducción. 1.2 Planteamiento del Problema. 1.3 Justificación e Importancia. 1.4 Hipótesis. 1.5 Delimitación del Tema. Ámbito temporal. 1.6 Objetivos. 1.6.1 Objetivos Generales. 1.6.2 Objetivos Específicos. 1.7. Marco Teórico Conceptual. 1.8 Metodología y Técnicas.**

### **1.1 INTRODUCCIÓN**

El continuo crecimiento de las nuevas tecnologías, el fenómeno del comercio exterior y de los intercambios comerciales, la paulatina disminución del comerciante individual, la creatividad de los hombres de negocios y el desarrollo de nuevos comportamientos sociales, hacen que hoy en día casi nada permanezca estático y todo esté en permanente evolución y movimiento. En torno a este estado de continuo cambio aparecen nuevas tendencias que se extienden por todos los ámbitos del sistema económico mundial.

Ésta es la razón de que actualmente en la práctica de los negocios, una importante cantidad de los contratos que se celebran cotidianamente son atípicos, es decir que no están previstos y regulados por la ley. Este tipo de contratación se ha hecho muy frecuente, ya que los particulares y empresarios no se atienen, al pensar sus negocios, a los modelos jurídicos tradicionales sino que generan nuevas operaciones y modos de contratación que no encuadran en lo que el legislativo ha previsto y esto lo revela la gran cantidad de contratos de esta naturaleza que se celebran en la vida diaria.

Dentro de estos contratos que carecen de regulación legal específica encontramos la figura de la franquicia. Este contrato de origen estadounidense ha tenido una gran repercusión a nivel mundial debido a que ha demostrado ser una fuente confiable para obtener grandes beneficios económicos.

Es así como se introdujo poco a poco este concepto en México a finales del siglo pasado, y desde ahí las franquicias han sido un sector de la economía que no ha dejado de crecer. Por lo mismo, es necesario que estos contratos que aparentemente se basan en el principio de la libertad contractual, sean analizados de manera más detallada para determinar su regulación definitiva en el dispositivo legal correspondiente. De esta forma se brindará mayor seguridad jurídica a las partes contratantes y proporcionará mayor beneficio a la colectividad.

## **1.2 PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA**

Actualmente México cuenta con una legislación mínima en relación al contrato de franquicia, de hecho, esta figura solo es considerada brevemente en la Ley de Propiedad Industrial y su reglamento, cuando en realidad debería estar regulada en el Código de Comercio por tratarse de una actividad mercantil.

Es lógico que por tratarse de una figura relativamente nueva, no haya sido tomada en cuenta en el ámbito jurídico en el pasado; además, es posible que los legisladores jamás hayan imaginado que esta figura cobraría tanta fuerza y se volvería extremadamente popular, por lo que nunca hubo una propuesta seria de incorporarla a la legislación mexicana. Pero las cifras no mienten y hoy se sabe con exactitud que es una de las operaciones mercantiles con más auge a nivel nacional.<sup>1</sup> Por lo mismo, no es viable que se rija solamente por el principio de la libertad contractual, o por alguna otra disposición perteneciente a la doctrina nacional o internacional, sino que se le deben aplicar reglas mucho más concretas para evitar abusos y futuras controversias entre las partes. He ahí, la necesidad de estructurar un marco jurídico adecuado para el desarrollo de este sector incipiente. Y mas aún, cuando se trata de un contrato tan

---

<sup>1</sup> De acuerdo a Juan Manuel Gallasteguí, propietario del Despacho de Consultoría Gallastegui Armella y ex presidente de la AMF, al cierre de este año (2003) habrá un total de 700 a 750 franquicias en México, de las cuales el 60% serán nacionales, y el otro 40% extranjeras. Actualmente existen 33 mil puntos de venta de franquicias en toda la República Mexicana, que crecerán de 500 a 1000 este año.

complejo que vincula cuestiones sobre licencia de uso de marca, know-how, propiedad intelectual, relaciones laborales, políticas de territorialidad, fuentes de suministro etc.

### **1.3 JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA**

El contrato de franquicia comenzó a utilizarse en México a finales de la década de los 80. A partir de entonces su importancia ha ido creciendo, alcanzando un desarrollo considerable en diversos ámbitos económicos que van desde los establecimientos de comida rápida a la provisión de casi cualquier servicio. Además, los mismos empresarios mexicanos han desarrollado exitosos negocios que se encuentran hoy en el extranjero como franquicias o que lo estarán en un futuro muy próximo.<sup>2</sup> Pese a esto, se puede afirmar que dado a que no existe un desarrollo reglamentario de este precepto, ni se prevén las consecuencias jurídicas del incumplimiento del mismo, el contrato de franquicia se encuentra desprovisto de una regulación propia, autónoma y diferente de otros contratos, estableciéndose solamente referencias legislativas de carácter ambiguo como son algunos articulados de la LPI.

La consecuencia directa de estar brevemente mencionado dentro de un ordenamiento legal de carácter administrativo es que el contrato de franquicia adquiere una importancia aún mayor por cuanto es el único documento que puede regular la relación entre las partes de una manera efectiva. No existe tampoco un modelo del contrato al que pueda adaptarse cualquier concepto de franquicia, cada uno de éstos requerirá un contrato distinto en función de sus características y necesidades específicas. Por lo mismo es necesario fortalecer la legislación y regular ciertas disposiciones de orden común en beneficio del sector que se vea afectado por esta laguna jurídica.

---

<sup>2</sup> De las marcas nacionales, 20 empresas exportan ya sus franquicias a Centroamérica, Estados Unidos y Europa, como Kiko Donas, Taco Inn, Julio, Ópticas Devlin, Electrónica Steren, Tortas Locas, El Tizoncito y Sushito.

## **1.4 HIPÓTESIS**

Se justifica la necesidad de fortalecer la legislación que se refiera exclusivamente al contrato de franquicia, para que su clasificación cambie de ser una figura atípica<sup>3</sup> a típica y por lo tanto, sea regulada por ciertas disposiciones en lo que respecta a su contenido. De esta manera la libertad contractual será limitada más no suprimida, tomando en cuenta que cada contrato debe satisfacer las características particulares de la franquicia.

## **1.5 DELIMITACIÓN DEL TEMA**

### **1.5.1 ÁMBITO ESPACIAL**

Específicamente en México, para establecer la necesidad de regular de manera más detallada y concisa el contrato de franquicia en esta legislación; pero, se hará un breve análisis comparativo de otros ordenamientos jurídicos internacionales más avanzados en esta materia con el fin de poder adecuar algún mecanismo legal que pueda ser de utilidad para incorporar de forma más eficiente este contrato al ordenamiento jurídico correspondiente.

### **1.5.2 ÁMBITO TEMPORAL**

La limitación del ámbito temporal se ubica en la actualidad, es hoy cuando este contrato producto de la globalización necesita de manera urgente tener reglas mucho más claras que se encuentren incorporadas en un texto legal. Pero es necesario hacer un breve recuento histórico sobre este contrato, para de esta manera entender su justificación, sus características y sus alcances y limitaciones. Por lo tanto se estudiará desde sus inicios hasta la época contemporánea.

---

<sup>3</sup> Teniendo en cuenta las características, finalidad e idiosincrasia de estos contratos y que en muchas ocasiones el derecho fiscal o administrativo se anticipa a la legislación civil o mercantil, Vincet Chulia y Beltran Alandete definen a los contratos atípicos como " aquellos que no estando definidos por la legislación positiva están reconocidos por la realidad social, y en ocasiones por la leyes especiales, basándose en la libertad contractual y en la autonomía de la voluntad, rigiéndose por su afinidad por otros contratos típicos, por los principios generales de las obligaciones y los contratos y subsidiariamente por los principios generales de derecho ".

## **1.6. OBJETIVOS**

Partiendo de la importancia que siempre han tenido los contratos como forma de regular las relaciones y operaciones de comercio entre los particulares, se hará un análisis sobre su regulación actual. Tomando en cuenta la teoría general de las obligaciones, los elementos del contrato, su clasificación y la forma y métodos para dirimir controversias en caso de que las hubiera.

De la misma forma se estudiará el concepto de los contratos jurídicos atípicos. Prestando particular atención a sus antecedentes, concepto legal, clases, peculiaridades, doctrina y tesis jurisprudenciales.

### **1.6.1 OBJETIVOS ESPECÍFICOS**

Debido a que las cuestiones referentes a los contratos atípicos son varias, en esta investigación se buscará específicamente analizar la razón para que México regule de forma mucho más equitativa el contrato de franquicia en su legislación interna. Es necesario esclarecer la conveniencia que supone la creación de dispositivos legales más avanzados y prácticos que protejan de forma justa y bilateral a las partes de este contrato.

Además esta necesidad no solo atañe a los comerciantes, sino a la misma sociedad pues la franquicia constituye un importante aporte al Producto Interno Bruto y a la recaudación fiscal del país; da la oportunidad a inversionistas y personas con afán de independizarse a invertir en un negocio probado, disminuyendo su riesgo y haciéndose parte de un sistema mayor y con experiencia; es una importante fuente de creación de empleos de diferentes niveles y requerimientos; otorga a los empresarios una excelente alternativa de expansión a sus negocios; y asegura a los consumidores a recibir una alta calidad de servicios o productos, a precio justo, dentro del escenario de libre competencia.

## **1.7 MARCO TEÓRICO CONCEPTUAL**

Para probar la hipótesis y llegar a los objetivos planteados en esta investigación, será necesario hacer un análisis de:

- \* Someros aspectos de la evolución del contrato de franquicia en México y el mundo.
- \* Elementos, características, clases, terminología, concepto e importancia actual de la franquicia.
- \* Aspectos básicos de derechos comparativos en materia de franquicias.
- \* Conocer la fundamentación legal vigente en México dentro de la que se enmarca un sistema de franquicias y detectar sus posibles deficiencias.
- \* Numero de franquicias y puntos de venta registrados en México, para determinar su importancia jurídica.
- \* Temas que deben estar regulados en el Contrato de Franquicias y que no lo están.
- \* Ventajas y Desventajas del sistema de franquicias.
- \* La importancia de unificar criterios para realizar un proyecto legislativo que conlleve a la regulación de este contrato.
- \* Métodos de interpretación jurídica en caso de controversias y autoridad competente que conocerá del asunto.
- \* La Franquicia y su relación con la legislación anti monopólica.

## **1.9 METODOLOGÍA Y TÉCNICAS**

El proceso empleado para la elaboración de esta tesis será el método hipotético deductivo. El cuál será soportado mediante las técnicas de investigación de campo e investigación bibliográfica. Dentro de está última, se deberán considerar el empleo de material documental, hemerográfico y electrónico para analizar el tema en cuestión.