

Поправки в Закон о Патентных Поверенных:
**НЕСПРАВЕДЛИВЫЕ ОГРАНИЧЕНИЯ И
НЕОБОСНОВАННЫЕ ПРИВИЛЕГИИ**
Не допустим ослабления России!

Не вызывает сомнений, что любые вводимые изменения законодательства должны быть направлены на удовлетворение общенациональных государственных интересов, служить удовлетворению интересов потребителя и общества в целом, обеспечивать поступательное развитие экономики всей страны. Закон о профессиональной деятельности должен обеспечивать возможность работать всем специалистам, имеющим определенную квалификацию и опыт, обеспечивать занятость и не допускать недоиспользование имеющихся человеческих ресурсов.

В этой связи Закон, направленный на регулирование деятельности патентных поверенных, должен обеспечивать предоставление ими патентных услуг достаточно высокого качества и одновременно доступных по цене при имеющихся у патентных поверенных ресурсах для работы. И любой закон не должен разрушать имеющийся у страны потенциал.

Представляется, что большинство предложенных в проекте изменений в действующий Закон «О Патентных поверенных» № 136 от 30.12.2008 (далее – Проект) этим требованиям не удовлетворяют. Они, наоборот, могут в случае их принятия резко ухудшить ситуацию в сфере предоставления патентных услуг. Предложенный проект служит интересам узкой группы лиц, но никак не соответствует интересам всей нации и государства. И по этим причинам предложенные поправки не следует принимать.

Проект содержит неправомерные и вредные для России предложения. Также есть в проекте непонятные места, отдельные положения сформулированы так, что заранее непонятно, к каким последствиям они приведут. Если эти формулировки пройдут, впоследствии эти уже принятые положения обновленного Закона кто-то может трактовать в таком ключе, который сейчас неочевиден, и утверждать при этом, что такова воля законодателя.

Рассмотрим предложения Проекта подробнее.

1. Проект предлагает закрепить право представлять юридических лиц в Роспатенте только за патентными поверенными, а также такое право предложено предоставить адвокатам. Таким образом, российские патентоведы, даже очень опытные и квалифицированные из них, но не имеющие статуса патентных поверенных, не смогут представлять клиентов в Роспатенте и по сути дела оказывать патентные услуги тоже не смогут. Тем самым предлагается лишить права на труд большое число квалифицированных специалистов, дипломированных патентоведов, имеющих большой опыт в сфере патентной охраны технических разработок.

И при этом право выполнять работу патентных поверенных может получить целая армия юристов-адвокатов, часто не имеющих никакой квалификации и опыта в данной

сфере. Такие меры приведут к тому, многие отечественные разработки останутся без охраны, оформлять на них патентные заявки будет просто некому.

Эти предлагаемые меры неправомерны и необоснованны. Инициаторов таких нововведений заботят, видимо, интересы своей касты, но никак не интересы государства.

2. Проект необоснованно предлагает ввести широкие полномочия для уже зарегистрированных патентных поверенных и наделять их правами в областях, по которым они не прошли аттестацию и возможно, не имеют квалификации и опыта.

Предлагается наделить патентных поверенных специальными полномочиями, аналогичными полномочиям адвокатов – право учреждать кабинет, право на тайну, право на запрос информации в госорганы, специальное право доступа к государственным информационным ресурсам и др.

Также предлагается закрепить за патентными поверенными представительство клиентов в других административных органах, помимо Роспатента, например, в Федеральной антимонопольной службе, на таможне, даже в правоохранительных органах, а также в суде. Тем самым предлагается по сути дела дополнительно ввести еще один специальный вид адвокатов в одной конкретной сфере предоставления профессиональных услуг. Для того, чтобы такие новые полномочия оправдать, предлагается усложнить доступ к профессии патентного поверенного, в частности, предлагается обязательное членство в одной специализированной организации с обязательными страховыми и компенсационными взносами, высокими профессиональными стандартами предоставления услуг и проч.

Такие меры юридически необоснованны, противоречат действующему законодательству и вводить в закон такие изменения нет никаких оснований.

Необходимо учесть, что нынешние патентные поверенные получали аттестацию в качестве профессиональных представителей перед Патентным Ведомством и только, их основное дело – готовить и подавать заявки на получение патентов и свидетельств, регистрировать договора по распоряжению правами на ИС, вести дела по таким вопросам. Для других видов деятельности у поверенных нет аттестации, у многих из них может не быть ни знаний, ни квалификации, ни опыта.

Совсем другое дело, что фактически в практике случается, что некоторые патентные поверенные действительно выполняют отдельные виды работ, связанные с представлением клиентов не только в Патентном Ведомстве, но и в других органах: в Федеральной Антимонопольной Службе, на таможне или в суде. Но в этих дополнительных сферах патентный поверенный имеет те же права, что и любой другой представитель, никакой аттестации в этих видах деятельности у патентного поверенного нет, а потому не может быть и эксклюзивного права на работы в данных сферах. Подобные работы, помимо патентных поверенных выполняют и другие специалисты, часто юристы или экономисты другого профиля. И никаких преимуществ перед такими людьми у патентных поверенных быть не может.

Патентные поверенные могут выполнять такие дополнительные работы постольку, поскольку к их выполнению в России не нужно никакого специального допуска, такую роль могут выполнять самые разные специалисты. То есть, привлеченный представитель в этих сферах выступает не в качестве патентного поверенного, а в качестве просто специалиста по охране промышленной собственности, наличие квалификации патентного поверенного не является решающим фактором привлечения его к работе, хотя и подтверждает знания в области охраны промышленной собственности. Таких специалистов может быть много и без аттестации в качестве патентного поверенного. Работа на таможне или в ФАС не является специализацией деятельности патентных поверенных, и никакого эксклюзива на такие работы у патентных поверенных быть не может. Соответственно, нет никаких оснований вводить в Закон специальные требования к патентным поверенным для работы в указанных дополнительных сферах, тем более, что такие дополнительные требования будут использоваться для устранения с рынка патентных услуг ныне работающих патентных поверенных и кандидатов на получение этого звания.

Более того, предусмотренное Проектом наделение давно зарегистрированных патентных поверенных дополнительными эксклюзивными правами, по сути дела адвокатскими полномочиями, видится неправомерной попыткой задним числом вложить в давно полученный статус совсем другое, гораздо более широкое содержание, получить более широкие полномочия обходным путем. Возникает вопрос: добросовестна ли такая тактика?

Перечисленные предложения проекта - это не просто его недостатки, это основополагающие положения данного проекта, на них весь проект основан. И эти положения подтверждают, что проект принципиально неправомерен, в нем надо не редактировать отдельные предложения, его необходимо полностью отвергнуть, как противоречащий интересам России.

3. Законодателя в рассматриваемом законе должно заботить удовлетворение интересов государства в двух отношениях: обеспечение надлежащей охраны интеллектуальной собственности и обеспечение возможности должного использования человеческих ресурсов, имеющихся в данной области. Тем, кто имеет квалификацию и опыт работы в данной сфере, необходимо предоставить возможность трудиться. Представленный законопроект этим целям противоречит.

В целом России нужен не расширенный закон о патентных поверенных, а совсем другой закон – О патентно-правовой деятельности и оказании патентных услуг. Он должен обеспечивать интересы государства, а не узкой группы лиц.

Такой закон должен, прежде всего, сохранить и приумножить имеющийся потенциал специалистов по патентной работе, среди которых можно выделить три категории:

- патентоведы, практики патентной работы;
- патентные поверенные, аттестованные на право представления других лиц в Патентном Ведомстве;

- патентные адвокаты, представляющие клиентов в других административных органах и судах, это патентоведы (необязательно патентные поверенные), имеющие статус адвокатов, деятельность которых в основном регулируется Законом об адвокатуре и адвокатской деятельности.

Каждая категория специалистов работает на своем уровне и должна получить хорошие условия развития своей деятельности. Предложенный же проект предлагает по сути дела уничтожить две первые категории специалистов, а некоторое количество патентных поверенных превратить в патентных адвокатов. В результате качественные патентные услуги будут труднодоступными, оставшиеся патентные поверенные просто не смогут обслужить всех потенциальных клиентов, а имеющиеся квалифицированные специалисты останутся без работы.

Проблема, стоящая перед Россией, заключается не в необходимости заорганизовать патентных поверенных, проблема в том, чтобы обеспечивать хорошую охрану отечественным разработкам, да и средствам индивидуализации тоже, не ухудшать инвестиционный климат и сохранить предоставляемые услуги всем их потребителям на должном уровне. Для достижения этих целей нужно прежде всего совершенствовать методологию патентной экспертизы, экспертизы обозначений, заявляемых в качестве товарных знаков, в этой сфере еще много неурегулированных вопросов, но как раз в этой сфере предложения инициаторов Проекта не особо заметны. По всей видимости, некоторых устраивают существующие неопределенности и недоработки в существующих правилах по проведению экспертизы и методических материалах, поскольку эти недоработки не позволяют разрешать конфликтные ситуации в Патентном Ведомстве, а ведут к длительным судебным процессам, представительство в которых является весьма прибыльным делом.

Совету по вопросам по интеллектуальной собственности, организованному при Свете Федерации можно было бы заняться более насущными проблемами, стоящими перед страной, а патентным поверенным предоставить заниматься своим делом.

4. Заметной частью деятельности патентных поверенных остается представительство иностранцев перед Патентным Ведомством, а обсуждаемый Проект направлен на монополизацию и этой сферы крупными игроками на рынке. Заявок от иностранцев поступает достаточно много. И здесь уместно напомнить, что иностранцы стремятся на российский рынок потому, что Россия – огромная богатейшая страна, имеет очень большой перспективный рынок. Но Россия стала такой потому, что в течение веков десятки и сотни поколений русских людей отдавали все свои силы и саму жизнь для укрепления и защиты России. Многие гибли в расцвете лет. Это продолжается и сегодня.

Поэтому и рынок патентных услуг для иностранцев представляет собой общенациональное достояние, а не собственность столичных фирм. И будет только справедливо и правильно, если представлять иностранных заявителей по патентным делам в России будут также поверенные из Пензы, Новосибирска, Тобольска или Анадыря. Система организация работы патентных поверенных должна и это обеспечивать, но Проект направлен совсем на другое.

5. Проект также основан на предложении перенять опыт Германии в сфере организации доступа к профессии патентных поверенных и контроля их деятельности.

Для того, чтобы понять насколько обоснованы такие предложения, нужно детально сравнить Россию и Германию. Перенимать опыт другой страны можно тогда, когда обе страны характеризуются примерно одинаковыми условиями, имеют близкие показатели в экономике и социальной сфере, сходны по макроэкономическим показателям и состоянию экономики в целом.

Так вот, по всем этим показателям Россия и Германия совсем не похожи одна на другую.

Германия или Австрия имеют плотно заселенные и сравнительно небольшие по нашим меркам территории с относительно равномерно распределенными ресурсами: населением, промышленными предприятиями, исследовательскими учреждениями, объектами гражданского строительства, хорошо развитой транспортной сетью.

И с развитой промышленностью и правовой системой.

У нас в России все не так.

Экономика Германии успешно развивалась с середины 40-х годов прошлого века по настоящее время. Все это время Германия имела очень незначительные расходы на оборону, поэтому имела возможность создать очень мощную экономику в гражданских отраслях. В стране давно успешно функционирует развитая рыночная инфраструктура, развитая правовая система, в которой, например, действует множество судов, рассматривающих споры по интеллектуальной собственности.

Мощная экономика Германии позволяет ей поддерживать высочайшие социальные гарантии для населения, а в России помощь государства на другом уровне. Например, в Германии существует социальная норма на жильё: каждая семья должна жить в отдельной благоустроенной квартире и иметь по одной комнате на каждого члена семьи. Государство следит за соблюдением этих норм. Тем, кто не имеет денег для покупки или найма такого жилья, государство его оплачивает. Семья из трех человек имеет трехкомнатную квартиру для проживания. Такие условия для проживания имеют не только уроженцы Германии, но и переселенцы, даже беженцы со всего света со временем получают жильё. Студентам на время обучения государство оплачивает дополнительный наем квартиры, хотя и в виде займа.

Медицинские страховки в Германии имеют все граждане, переселенцы и зарегистрированные беженцы, и по этим страховкам можно лечиться не только в государственных, но и в любых частных клиниках. Все образование, в том числе высшее, в Германии бесплатное. Чтобы все эти гарантии обеспечивать, в Германии действуют высокие налоги, например 40-процентный налог на доходы физических лиц. При этом самые малоимущие граждане полностью от налогов освобождены.

Экономические достижения и социальные гарантии Германии позволили этой стране вводить достаточно сложные многоступенчатые формы доступа к разным профессиям, в том числе к деятельности патентных поверенных. Но непрошедшие профессиональный

отбор получают большую помощь от государства. Не имеющие работы получают хорошее пособие, которого достаточно для высокого по нашим меркам уровня жизни. Да и жители Германии имеют богатые возможности работать на сопредельных территориях и в соседних странах.

Еще, в 1990-е годы и в начале 2000-х Германия получила несколько миллионов переселенцев из России и других республик бывшего СССР, а переехали в основном образованные люди, получившие образование и опыт за счет нашего государства, среди них много технических специалистов, инженерных кадров и квалифицированных рабочих, техников. За счет этого потенциал Германии усилился, а Россия испытала потери. И в трудные годы специалисты из России уехали не только в Германию, т.е. результатами подготовки специалистов в нашей стране пользуются теперь другие страны. Германия таких потерь не испытывала.

В России все иначе. У нас совсем другие расстояния. Наша страна все последние десятилетия вынуждена была тратить значительную долю национального продукта на оборону. Гражданские отрасли промышленности развивались меньше. И система гражданского права развивалась гораздо в меньшей степени и медленнее, чем в Германии, потому что рыночной экономики не было до начала 90-х годов.

Нынешней российской рыночной экономике всего-то 25 лет, и при этом в 1990-х годах Россия испытала большие трудности и огромные экономические и технологические потери. В результате развала СССР и проведенных рыночных реформ, ситуации начала 1990-х, множество предприятий и исследовательских учреждений самых разных отраслей России перестали существовать, основные их фонды пришли в негодность. Многие из оставшихся предприятий и учреждений работают в резко сократившихся объемах, еле держатся из последних сил, в основном за счет работы на них старых кадров.

Наконец, и это главное, надо учесть как Россия и Германия в наше время решают проблему обороны своих стран. Германия имеет небольшую армию, а все связанные с обороной проблемы решает за счет членства в НАТО. В России все иначе. Россия всегда вынуждена была тратить несравненно больший процент своего валового национального продукта на оборону, чем Германия. И сейчас Россия вынуждена содержать, помимо армии, оборонные предприятия и исследовательские учреждения, чего в Германии гораздо меньше. Социальные гарантии помощи государства в России не такие высокие, как в Германии.

Все перечисленное говорит о том, что в России и Германии существуют совершенно разные ситуации в экономике, в демографии, в технологическом обеспечении, в инженерной и транспортной инфраструктуре и в социальной сфере, в распределении жилья. И система доступа к профессиям в России просто должна быть гораздо более либеральной, чем в Германии или Австрии.

И поэтому, если даже какая-то часть наших патентоведов и патентных поверенных работают в государственных, в том числе оборонных предприятиях или учреждениях и одновременно обслуживают частных клиентов, то для России на данном этапе и в данных условиях это допустимо, а может быть даже и необходимо. В Германии такого нет

потому, что там вообще вся ситуация другая, а для России это приходится сохранять. Если в результате принятия обсуждаемых поправок в Закон о Патентных Поверенных эти специалисты будут вынуждены уйти полностью в частный сектор, может пострадать экономика и даже оборонный потенциал страны. Тем более, недопустимо применять такие поправки для удовлетворения интересов работников представительств иностранных фирм, также желающих потеснить конкурентов.

По всем указанным причинам в России экономически и юридически оправданна применяемая в настоящее время либеральная модель доступа к профессии патентного поверенного, она может существовать еще как минимум 5-10 лет. У нас сейчас нет ни такой экономики, ни такой системы права, ни таких социальных гарантий и жилищного фонда, как в Австрии и Германии, у нас совершенно другая ситуация в оборонной сфере, и эти страны нам не указ.

Применять сейчас опыт Германии только в одной профессиональной сфере в России - это все равно что предлагать скромной русской рабочей семье носить зимой только норковые и собольи шубы. И сживать людей со света, если они такие шубы себе позволить не могут!

У нас сейчас просто нет возможности и ресурсов для перенятия германского опыта. И морального права на это тоже нет. Замалчивание и игнорирование указанных огромных различий между Россией и Германией в связи с рассматриваемым Проектом недобросовестно и недопустимо.

Всё вышеперечисленное прекрасно известно инициаторам обсуждаемого Проекта. Тем достойнее осуждения их действия. И попытки продвижения Проекта с такими предложениями по сути дела являются действиями против интересов России. Наш долг этого не допустить!

Предлагаю всем патентным поверенным использовать фрагменты настоящего обращения, дополнять их данными по своим регионам и отраслям и направлять обращения во все инстанции, от которых зависит принятие Проекта.

Патентный поверенный Эпштейн М.Я.