

Аналитическая записка (замечания)

к концепции законопроекта о внесении изменений в федеральный закон «О патентных поверенных», представленной на сайте МОО СДПП "Палата патентных поверенных"

Общие замечания

Концепция проекта изменений в ФЗ «О патентных поверенных» (далее – концепция) была подготовлена Советом МОО СДПП «Палата патентных поверенных» и 27 октября 2016 года опубликована на сайте Палаты с оговоркой, что текст концепции является предварительным. Еще через несколько дней концепция с незначительными изменениями была опубликована в журнале «Патентный поверенный»¹, а несколько позднее – в журнале «Патент-Евразия»².

Анализ концепции показывает, что ее реальной целью является монополизация рынка консолидированной группой крупных компаний, преимущественно из столичного региона, при помощи создания единой организации патентных поверенных с обязательным членством, управление которой со стороны региональных специалистов будет затруднено. При этом произойдет не декларируемое концепцией развитие института патентных поверенных, а его деградация.

Предлагаемое концепцией необоснованное установление публично-правового статуса патентного поверенного (смешение его деятельности с адвокатской) нужно лишь для обоснования конституционности единой организации и также направлено на монополизацию.

Реализация предложений концепции приведет к пагубным последствиям: сокращению числа практикующих патентных поверенных, особенно в регионах, снижению качества и доступности патентных услуг.

Далее представлен анализ концепции со ссылками на ее разделы и пункты.

Часть 1. Анализ концепции в части норм о единой организации, стандартах и правилах, дополнительных экономических издержках патентных поверенных.

Часть 2. Анализ концепции в части норм о смешении статусов патентного поверенного и адвоката, об искусственном придании деятельности патентного поверенного публично-правового характера.

¹ Совет МОО «Палата патентных поверенных»: концепция внесения изменений в закон «О патентных поверенных» и комментарий к ней. – Патентный поверенный, 2016, № 6, С. 20-32.

² Концепция проекта изменений в Федеральный закон «О патентных поверенных» от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ. – Патент-Евразия, 2016, № 4, С. 15-23.

Часть 1. Анализ концепции в части норм о единой организации, стандартах и правилах, дополнительных экономических издержках патентных поверенных

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
1. О единой организации – федеральной палате патентных поверенных		
<p>Раздел 2.</p> <p>1. Федеральная палата патентных поверенных является общероссийской негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве патентных поверенных, осуществляющих деятельность патентных представителей и добровольном членстве патентных поверенных, осуществляющих деятельность патентных ассессоров...</p> <p>4. Патентные поверенные вправе учреждать и участвовать в общественных организациях. Образование других организаций патентных поверенных и их органов с функциями и полномочиями, аналогичными функциям и полномочиям федеральной палаты патентных поверенных, не допускается...</p> <p>6. Федеральная палата патентных поверенных не подлежит реорганизации или ликвидации.</p> <p>7. Решения федеральной палаты патентных поверенных, принятые в пределах ее компетенции, обязательны для всех патентных поверенных, являющихся членами палаты...</p> <p>9. Федеральная палата патентных поверенных</p>	<p>Предлагаемая федеральная палата – не только единая, но и единственная общественная организация патентных поверенных. Образование других организаций патентных поверенных и их органов с аналогичными функциями и полномочиями не допускается. Поскольку пп. а-о п. 9 охватывают все, чем в принципе могут заниматься общественные организации поверенных, деятельность таких организаций становится невозможной. Организация поверенных, пытающаяся осуществлять деятельность, аналогичную, к примеру, функции федеральной палаты «представляет и защищает интересы патентных поверенных, оказывает им помощь и содействие в развитии их деятельности», сразу оказывается вне закона.</p> <p>Федеральная палата «не подлежит реорганизации и ликвидации», по сути, объявляется вечной.</p> <p>Для значительной части патентных поверенных («представителей») членство в палате обязательно, отказ от членства означает отказ от права осуществлять деятельность поверенного, а решения палаты обязательны для всех ее членов.</p> <p>Перечисленные положения противоречат Конституции РФ:</p> <p>«В Российской Федерации гарантируются... поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности...» (ч. 1 ст. 8).</p> <p>«Общественные объединения равны перед законом» (ч. 4 ст. 13).</p> <p>«Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от... принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств» (ч. 2 ст. 19).</p> <p>«Каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется. Никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем» (ч. 1 и 2 ст. 30).</p>	<p>Сокращение числа патентных поверенных</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>ных:</p> <p>а) представляет и защищает интересы патентных поверенных, оказывает им помощь и содействие в развитии их деятельности;</p> <p>б) организует повышение профессиональной подготовки;...</p> <p>л) осуществляет изготовление и выдачу печати и удостоверения патентного поверенного;</p> <p>м) представляет патентных поверенных к государственным наградам и почетным званиям;</p> <p>н) осуществляет информационное обеспечение доступа граждан и организаций через Интернет к сведениям о деятельности патентных поверенных, их специализации и квалификации;</p> <p>о) осуществляет другие полномочия, предусмотренные законом.</p> <p>Палата должна обладать, прежде всего, моральным авторитетом, так как она является отражением совместной воли всего сообщества поверенных, являющихся независимыми советниками и представителями.</p>	<p>«Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности» (ч. 1 ст. 34). «Не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные ст. ... 34 (ч. 1)... Конституции» (ч. 3 ст. 56).</p> <p>«Труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию...» (ч. 1 ст. 34).</p> <p>Именно чтобы обойти эти конституционные нормы, деятельность патентных поверенных объявляется «юридической помощью», им навязываются квазиадвокатские полномочия, говорится о том, что деятельность поверенных не является предпринимательской. Тогда, в силу возложенной на патентных поверенных публично-правовой функции, их конституционные права можно ограничить.</p> <p>Создание федеральной палаты с принудительным членством и обязательными денежными отчислениями неизбежно приведет к сокращению числа легально практикующих поверенных. Остальные уйдут из профессии или перейдут в тень, работая под крышей адвокатов, легализовавшихся поверенных (членов палаты) или выполняя работы для клиентов без представительства (пишут заявки и ведут по ним делопроизводство, но подписывает все сам клиент).</p> <p>Как любая структура, членство в которой является обязательным требованием для допуска к профессии, а не добровольным выбором ее участников, палата априори не сможет выражать интересы своих членов, хотя бы в силу того, что у людей, загнанных в единую организацию принудительно, будут слишком разные интересы. Соответственно и все благие пожелания концепции о «моральном авторитете» палаты и отражении ею «совместной воли всего сообщества поверенных» останутся только на бумаге.</p>	
<p>2. О региональных отделениях федеральной палаты</p>		
<p>Раздел 2.</p> <p>15. Федеральная палата патентных поверен-</p>	<p>В отличие от рассматриваемой концепции, первоначальная версия законопроекта не предусматривала отделений в каждом федеральном округе и требовала не менее 100 патентных поверенных при желании 2/3 из них для открытия от-</p>	<p>Невозможность образования от-</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>ных образует отделения.</p> <p>15.1. Федеральная палата патентных поверенных образует отделение в каждом федеральном округе.</p> <p>15.2. При наличии в одном субъекте Российской Федерации не менее 50 патентных поверенных по решению не менее двух третей патентных поверенных, проживающих в данном субъекте Российской Федерации, в данном регионе образуется региональное отделение федеральной палаты патентных поверенных данного субъекта Российской Федерации.</p> <p>15.3. Образованным в порядке, предусмотренном п.15.1 и 15.2 отделениям федеральной палаты патентных поверенных принадлежат полномочия, предусмотренные подпунктами а, б, в, д, ж, з, и, к, л, н пункта 9 настоящей статьи.</p> <p>Полномочия, предусмотренные подпунктами г, е, м реализуются отделениями и федеральной палатой патентных поверенных совместно.</p> <p>При осуществлении своей деятельности в рамках установленных законом полномочий отделения федеральной палаты патентных поверенных при решении не менее двух третей патентных поверенных, проживающих в соответствующих регионах, вправе утверждать собственные правила, обязательные</p>	<p>деления в субъекте федерации. Это стало причиной жесткой критики законопроекта как заведомо дискриминационного для представителей регионов.</p> <p>Внесенные к публикации концепции поправки не меняют ситуации.</p> <p>В федеральных округах крупные города, где в основном работают патентные поверенные, расположены так далеко друг от друга, что во многих случаях проще добраться до Москвы, чем до соседнего города.</p> <p>Основной формой работоспособной региональной организации поверенных остается отделение в субъекте федерации. Но преодолеть даже сниженный со 100 до 50 человек барьер смогут только три субъекта – Москва (1082 патентных поверенных), Санкт-Петербург (256) и, может быть, Московская область (85). «Может быть», поскольку членов федеральной палаты будет заметно меньше, чем поверенных в реестре (число поверенных должно сократиться за счет не юристов, да и большинство «ассессоров» в палату не пойдут). У остальных регионов в обозримом будущем шансов нет.</p> <p>Такое положение дел послужит дальнейшей централизации патентной деятельности в Москве и ухудшению положения в провинции. Перечисления части взносов в субъект федерации, где нет отделения, не будет. Для поверенных из регионов участие в деятельности палаты сведется к отчислению денег на нужды головного офиса и виртуальных отделений в округах.</p> <p>Право утверждать собственные правила отделений, которые не могут отменить никаких обязанностей и ограничений, предусмотренных актами палаты, но могут ввести новые, вряд ли окажется востребованным.</p>	<p>делений.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>для патентных поверенных, проживающих в соответствующих регионах, которые не должны противоречить кодексу профессиональной этики, федеральным стандартам и правилам патентных поверенных.</p>		
<p>3. О контроле над патентными поверенными и дисциплинарной комиссии</p>		
<p>Раздел 2.</p> <p>9. Федеральная палата патентных поверенных...</p> <p>г) осуществляет контроль за соблюдением кодекса профессиональной этики патентного поверенного членами палаты и совместно с федеральным органом исполнительной власти осуществляет контроль за соблюдением патентными поверенными законодательства о патентных поверенных, для чего, в частности, делегирует патентных поверенных в апелляционную комиссию;...</p> <p>е) организует контроль за соблюдением федеральных стандартов и кодекса этики патентными поверенными, являющихся патентными представителями, путем формирования дисциплинарной комиссии, выбираемой на конференции. Дисциплинарная комиссия полномочна рассматривать жалобы на действия патентных поверенных от их доверителей и иных лиц. В случае установления фактов нарушения патентным поверенным стандартов и кодекса этики дисциплинарная комиссия вправе объявить патент-</p>	<p>В действующем законе апелляционная комиссия рассматривает жалобы на патентных поверенных от их доверителей (клиентов).</p> <p>Концепция предусматривает, что дисциплинарная комиссия будет рассматривать жалобы и от иных лиц. «Иными лицами», скорее всего, окажутся:</p> <ul style="list-style-type: none"> - процессуальный оппонент доверителя поверенного, проигравший спор; - сторона, недовольная заключением эксперта, подготовленным поверенным (такая сторона есть в каждом споре); - должностное лицо Роспатента, недовольное тем, что поверенный периодически обжалует его действия и/или бездействие. <p>У всех этих лиц появляется хорошая возможность отомстить, свести счеты. Но гарантии независимости патентного поверенного существенно пострадают.</p> <p>При этом проектом даже не предусмотрено право обжаловать решение дисциплинарной комиссии, не установлен порядок такого обжалования.</p>	<p>Снижение гарантий независимости патентного поверенного.</p> <p>Недобросовестная конкуренция.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>ному поверенному выговор или строгий выговор. В случае установления дисциплинарной комиссией фактов нарушения обязанностей патентного поверенного установленных настоящим законом она вправе обратиться с представлением в апелляционную комиссию для привлечения поверенного к ответственности, установленной настоящим законом.</p>		
<p>4. Об обязательных денежных отчислениях</p>		
<p>Раздел 2.</p> <p>16. Отчисления на общие нужды федеральной палаты патентных поверенных... уплачиваются каждым патентным поверенным ежегодно в размере, утверждаемом общим собранием (конференцией) патентных поверенных. Ежегодное отчисление на общие нужды федеральной палаты патентных поверенных не может превышать 5000 руб.... Отделения федеральной палаты патентных поверенных для осуществления своей деятельности получают часть отчислений в соответствии с решением общего собрания (конференции) патентных поверенных. В зависимости от показателей удельного валового регионального продукта общим собранием (конференцией) устанавливается пониженный размер ежегодных отчислений... для патентных поверенных, осуществляющих деятельность в таких регионах.</p>	<p>В отличие от первоначальной версии законопроекта концепция ограничивает размер отчислений: до 5 тысяч рублей ежегодно – на общие нужды федеральной палаты, до 10 тысяч рублей разово и 2 тысяч рублей ежегодно – в фонд взаимного страхования ответственности. Однако упоминание в законе конкретных сумм не характерно для законов, особенно при инфляции. Вероятно, эти ограничения исчезнут из законопроекта уже ко второму чтению.</p> <p>Неоднократно высказывались опасения, что в действительности суммы отчислений будут значительно выше расчетных. На чем эти опасения основаны? Во-первых, на инфляции, характерной для экономики России на протяжении уже многих лет. Во-вторых, на практике саморегулируемых организаций, например, оценщиков. В-третьих, на опыте других стран, в частности Германии: по данным 2015 года там ежегодный взнос на нужды федеральной палаты с каждого патентного поверенного составлял 450 евро, плюс по 120 евро за каждого его сотрудника. Страховые взносы должны обеспечивать покрытие как минимум в 250 тысяч евро на каждый страховой случай. Большинство фирм патентных поверенных платят страховые взносы от 4 до 8 тысяч евро в год, индивидуальные патентные поверенные – по несколько сотен евро в год. А вот на чем основаны расчеты авторов законопроекта, в концепции не раскрыто.</p> <p>К тому же никто не говорит, что эти отчисления будут единственными. Решениями палаты в лице ее руководящих органов (обязательными для всех членов) могут быть введены и другие сборы – разовые, целевые. Не говорится и о том,</p>	<p>Необоснованные издержки патентных поверенных.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
	<p>что выполнение таких задач палаты, как повышение квалификации, оказание безвозмездной помощи малоимущим изобретателям или изготовление печати и удостоверения не потребует от членов палаты дополнительных оплат.</p> <p>Больнее всего обязательные отчисления ударят по поверенным, практикующим индивидуально и в маленьких фирмах. Крупные фирмы смогут заметно сократить затраты, записав в федеральную палату лишь часть своих поверенных (например, по одному с разными специализациями), и дав им право подписывать документы, подготовленные другими сотрудниками. Поверенные-одиночки и маленькие фирмы с 1-3 поверенными (в провинции большинство именно таких) позволить себе этого не смогут.</p>	
<p>5. Об обязательном страховании профессиональной ответственности патентного поверенного</p>		
<p>Раздел 2.</p> <p>9. Федеральная палата патентных поверенных...</p> <p>и) организует обеспечение профессиональной ответственности патентных поверенных за ущерб, нанесенный при осуществлении ими профессиональной деятельности... Отчисления... для обеспечения установленных требований по страхованию ответственности патентного поверенного уплачиваются каждым патентным поверенным ежегодно в размере, утверждаемом общим собранием (конференцией) патентных поверенных... Первоначальный однократный взнос и ежегодный взнос в фонд взаимного страхования ответственности патентного поверенного не могут превышать 10000 руб. и 2000 руб., со-</p>	<p>Не акцентируя на этом внимание, законопроект фактически вводит для поверенных обязательное страхование профессиональной ответственности.</p> <p>При этом не учитываются страховые риски конкретного поверенного (виды и объемы оказываемых услуг, квалификация, опыт, наличие страховых случаев в прошлом). Судя по названным цифрам, взносы в фонд взаимного страхования предполагаются одинаковыми для всех – и для неопытных поверенных с большими объемами работ, и для опытных с небольшими. Одни будут рисковать и ошибаться, другие оплачивать их ошибки.</p> <p>В концепции не раскрывается, как будет организовано обеспечение профессиональной ответственности поверенных за ущерб, нанесенный при осуществлении ими профессиональной деятельности, в каких случаях и каким образом это будет работать. Все сведено только к сбору денег. Создается ощущение, что этим все и ограничится.</p> <p>Кстати, у адвокатов аналогичная норма закона не заработала – уже несколько лет введение обязательного страхования профессиональной ответственности, предусмотренное законом «Об адвокатской деятельности...», откладывается.</p> <p>Наверное, страхование профессиональной ответственности – дело неплохое, но оно может быть индивидуальным и добровольным. Введение обязательного страхования излишне. Во-первых, неизвестны случаи неисполнения поверен-</p>	<p>Необоснованные издержки патентных поверенных.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>ответственно. Отделения федеральной палаты патентных поверенных для осуществления своей деятельности получают часть отчислений в соответствии с решением общего собрания (конференции) патентных поверенных. В зависимости от показателей удельного валового регионального продукта общим собранием (конференцией) устанавливается пониженный размер ежегодных... взносов на страхование для патентных поверенных, осуществляющих деятельность в таких регионах.</p>	<p>ными решений судов о выплате ущерба. Во-вторых, абсолютное большинство заказчиков не готово оплачивать дополнительные расходы, связанные со страхованием и/или взносами в компенсационный фонд. В-третьих, по запросу заинтересованных в этом заказчиков работает система добровольного страхования по конкретным сделкам. В-четвертых, есть опасения, обусловленные известными случаями растраты фондов и страховых выплат в строительной отрасли.</p>	
<p>6. О введении федеральных стандартов и правил деятельности патентных поверенных</p>		
<p>Раздел 2. 9. Федеральная палата патентных поверенных... д) разрабатывает и утверждает федеральные стандарты и правила деятельности патентных поверенных, являющихся патентными представителями.</p>	<p>Введение таких стандартов и правил является излишним. Производственная деятельность патентного поверенного и его взаимодействие с Роспатентом уже детально регламентированы десятками нормативных актов (включая Гражданский кодекс, федеральный закон «О патентных поверенных», административные регламенты, правила, требования и др.). Что касается общехозяйственной деятельности, то тут стандарты не могут быть едиными для всей страны в силу существенных различий в условиях такой деятельности в разных регионах. Введение таких стандартов (касающихся, например, площади офиса или наличия парковочных мест) приведет к необоснованным дополнительным издержкам и для значительной части поверенных может оказаться дискриминационным. Последствия те же – рост себестоимости услуг, рост стоимости услуг для клиентов, сокращение числа практикующих поверенных, монополизация, снижение конкуренции, снижение доступности и качества патентных услуг.</p>	<p>Необоснованные издержки патентных поверенных..</p>
<p>7. О разделении патентных поверенных на ассессоров и представителей</p>		

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>Подраздел 1.5.</p> <p>Выделение патентных поверенных, представляющих интересы своего работодателя (и аффилированных с ним лиц), и частнопрактикующих патентных поверенных.</p> <p>На патентных поверенных, не осуществляющих представительство неограниченного круга лиц требования по страхованию (компенсации) профессиональной ответственности не распространяются. Выделение среди работодателей патентного поверенного фирмы патентных поверенных, на которую накладывается ряд требований, соответствующих минимальному стандарту качества услуг (данные требования уже предусмотрены в законе, но ошибочно распространяются на любого работодателя патентного поверенного, в том числе на ВУЗ, НИИ и т.д.).</p> <p>Патентный поверенный вправе осуществлять свою профессиональную деятельность</p>	<p>Концепция предусматривает 2 сорта патентных поверенных. «Представители» могут представлять перед Роспатентом всех, они обязаны состоять в федеральной палате и страховать профессиональную ответственность. «Асессоры» могут в палате не состоять и ответственность не страховать, но представляют они только своих работодателей. Чтобы «асессор» смог по совместительству с основной работой оказывать услуги иным лицам, он должен будет приобрести статус уже «представителя» – вступить в палату и оплатить страховку.</p> <p>Наречение поверенных, работающих на основе трудового договора с работодателем, термином «асессор» – неудачная идея. В современном языке это слово никак не связано с трудовыми отношениями, зато имеет другие известные значения³, что неизбежно будет приводить к путанице. Именованье прочих поверенных «представителями» тоже ясности не вносит, поскольку «асессор» одновременно является и представителем – он может представлять интересы своего работодателя.</p> <p>Формулировка деятельности поверенного-асессора составлена из взаимоисключающих конструкций: «исключительно... за исключением... или иными». Непонятно, что это за лица, «связанные с работодателем договорными или иными отношениями». Особенно непонятно про «иные отношения». Норма, сформулированная как ребус, неизбежно будет приводить к неумышленным нарушениям, умышленным злоупотреблениям и произволу судейского усмотрения при спорах.</p>	<p>Барьеры для оказания услуг, прямая монополизация, снижение доступности патентной помощи</p>

³ АСЕССОР (лат. assessor – заседатель) – 1) в Древнем Риме должностное лицо, сведущее в законах; назначалось в помощь преторам, пропреторам, проконсулам, начальникам провинций, позднее – префектам для отправления разнообразных судебных функций. В императорский период А. (под разными названиями) состояли при императорах как бы в качестве юрисконсультов, помогая им советами и давая заключения по сложным судебным делам; 2) в Средние века и Новое время члены некоторых судов в ряде стран Европы (Франции, Польше, германских княжествах); иногда А. помогали сеньору, отправлявшему правосудие; 3) в царской России – административная должность, а также гражданский чин (коллежский А.). *Большой юридический словарь*. – М.: Инфра-М. А. Я. Сухарев, В. Е. Крутских, А.Я. Сухарева. 2003.

АСЕССОР (от англ. assessor – оценщик) – специалист, оценивающий сумму ущерба по претензии страхователя к страховщику. *Словарь бизнес-терминов. Академик.ру. 2001.*

В современном мире АСЕССОРЫ (лат. assessor) – это аттестаторы, которые участвуют в процессе независимой оценки соответствия: аттестации персонала, рабочих мест, процессов, систем менеджмента качества и других видах аттестации и оценки соответствия. В Европе и США «assessor» также называются те, кто в России называются «оценщики» – эксперты по независимой оценке стоимости имущества. ru.wikipedia.org/wiki/Assessor.

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>самостоятельно, индивидуально занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между патентным поверенным и работодателем (юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем).</p> <p>Патентный поверенный, по своему усмотрению, может выбрать в качестве вида своей деятельности:</p> <ul style="list-style-type: none"> - работу исключительно на работодателя, связанных с ним договорными (за исключением договоров оказания помощи или услуг патентного поверенного) или иными отношениями лиц (патентный поверенный-асессор), - оказание помощи неограниченному кругу лиц (патентный поверенный - представитель). <p>О выбранном виде деятельности и его изменениях патентный поверенный уведомляет квалификационную комиссию.</p> <p>На патентных поверенных, осуществляющих деятельность асессоров, требование обязательного членства в федеральной палате патентных поверенных и обязательного участия во взаимном страховании профессиональной ответственности патентного поверенного (компенсационном фонде) не распространяются.</p>	<p>Под определение «асессоров» не подпадают патентные поверенные, работающие в торгово-промышленных палатах (ТПП), центрах поддержки технологий и инноваций (ЦПТИ) и других подобных организациях, оказывающих патентные услуги неопределенному кругу лиц. Если они хотят представлять клиентов этих организаций и далее, им придется стать «представителями».</p> <p>Предлагаемые изменения направлены на устранение «асессоров» с рынка патентных услуг. Вопреки декларациям авторов концепции, это может привести не к повышению, а только к снижению конкуренции.</p>	

Часть 2. Анализ концепции в части норм о смешении статусов патентного поверенного и адвоката, об искусственном придании деятельности патентного поверенного публично-правового характера

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
1. Об определении деятельности патентных поверенных		
<p>Подраздел 1.1.</p> <p>1. Деятельностью патентного поверенного является квалифицированная юридическая и информационно-техническая помощь по вопросам, связанным с созданием объектов интеллектуальных прав, получением, поддержанием и оспариванием их правовой охраны, защитой интеллектуальных прав и связанных с ними интересов в случае их нарушения, которая оказывается на профессиональной основе лицами, получившими статус патентного поверенного в порядке, установленном настоящим федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее – доверители), постоянно проживающим (для граждан) или имеющим место нахождения (для юридических лиц) в Российской Федерации и за ее пределами.</p>	<p>Указание на то, что «деятельностью патентных поверенных является квалифицированная юридическая... помощь..., которая оказывается на профессиональной основе» означает, что патентный поверенный – профессиональный юрист. Такая формулировка исключает из числа поверенных специалистов без юридического образования, которых сегодня большинство.</p> <p>Это не просто неудачная формулировка, за которой, как полагают некоторые коллеги, вовсе не стоит требование юридического образования для поверенного. Здесь все вполне осознано. Для наделения патентных поверенных новыми «адвокатскими» полномочиями, надо показать, что они оказывают «юридическую помощь» и деятельность их мало чем отличается от адвокатской⁴. А адвокатский статус предполагает юридическое образование.</p> <p>Авторы концепции заимствуют определение деятельности как «юридической помощи» из п. 1 ст. 1 федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ». Однако к ситуации с патентными поверенными это определение не подходит. Основная деятельность патентных поверенных – оказание патентных услуг. Главная задача – взаимодействие с Роспатентом. Для этого поверенный в первую очередь должен быть квалифицированным патентоведом, а потом уже (желательно, но не обязательно) юристом.</p> <p>Деятельность патентного поверенного не является «юридической помощью» в публично-правовом смысле, заложенном в ч. 1 ст. 48 Конституции РФ и используемом по отношению к адвокатам, так как поверенный обладает знаниями и использует их исключительно в области своей главной задачи, связанной с объектом охраны (техникой, средствами индивидуализации). Аналогично, бухгалтер обладает знаниями в области права, касающимися бухгалтерского и налогового учета, однако это не означает, что он оказывает «юридическую по-</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса, потеря статуса более чем половиной патентных поверенных из-за требования юридического образования.</p>

⁴ Выступление А.В. Залесова на Общественном совете Роспатента. <https://video.oprf.ru/conference/view/id/5960>.

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
	<p>мощь» в смысле, заложенном в ч. 1 ст. 48 Конституции.</p> <p>Законопроект фактически превращает патентных поверенных в адвокатов, только ограниченных узкой специализацией по объектам интеллектуальных прав. Указание, что их деятельность является «юридической помощью» и наделение их специальными квазиадвокатскими полномочиями требуется для искусственного возложения на них публично-правовой функции. Теперь на поверенных можно наложить обязанности и ограничения, каких раньше у них не было и какие характерны для адвокатов. Главное из них – обязательное членство в единой федеральной палате под государственным контролем.</p> <p>Еще одно ограничение, вытекающее из квазиадвокатского статуса – невозможность осуществлять предпринимательскую деятельность. На Общественном совете Роспатента один из авторов концепции прямо заявил, что деятельность патентного поверенного – не предпринимательская⁵. Последнее означает, что все поверенные, ведущие свое дело как ИП или в организационно-правовой форме ООО, АО и т.д., встанут перед необходимостью закрыть свой бизнес или преобразовать его в специальные формы.</p> <p>Неудачна формулировка круга лиц, которым патентные поверенные оказывают помощь. Определение «физические и юридические лица, постоянно проживающие (для граждан) или имеющие место нахождения (для юридических лиц) в РФ и за ее пределами» охватывает всех лиц повсюду.</p> <p>Новое определение деятельности патентных поверенных вообще представляется лишним. Оно дублирует определение, приведенное в п. 1 ст. 2 действующего закона, а в этот пункт изменения концепцией не предполагаются. Там это «деятельность, связанная с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защитой интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, распоряжением такими правами». Это определение, может быть, и не идеально, но вполне корректно.</p>	

⁵ Там же.

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
2. О квазимонополии патентных поверенных на представительство перед Роспатентом		
<p>Подраздел 1.1.</p> <p>3. Представительство перед федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по вопросам получения прав охраны на объекты интеллектуальных прав, ее поддержания и оспаривания осуществляется только патентным поверенным, если законом или международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное.</p>	<p>Действующий закон предоставляет патентным поверенным исключительное право на представительство перед Роспатентом иностранных лиц.</p> <p>Концепция предлагает распространить эту монополию и на соотечественников – как на физических, так и на юридических лиц. Проект изменений предусматривает, что представлять перед Роспатентом по вопросам получения, поддержания и оспаривания охраны объектов интеллектуальных прав сможет «только патентный поверенный, если законом или международным договором РФ не предусмотрено иное». А «законом или международным договором» именно что «предусмотрено иное», о чем предлагаемая норма умалчивает.</p> <p>Так, Гражданским кодексом (ГК) РФ предусмотрено, что представлять заявителя перед Роспатентом могут не только патентные поверенные, но и «иные представители»⁶. Инициаторы изменений в закон «О патентных поверенных» не учитывают, что кроме этого придется вносить изменения и в ГК, и в огромное число подзаконных актов. И все это ради регулирования деятельности 1800 человек. Это повлечет ничем не оправданные дополнительные бюджетные затраты.</p> <p>Как уже отмечалось, согласно пп. 7 п. 2 ст. 2 закона «Об адвокатской деятельности...» представлять перед Роспатентом вправе адвокаты.</p> <p>Кроме того, в соответствии с соглашением о присоединении России к ВТО, Россия обязана предоставлять иностранным лицам из стран-членов ВТО возможность взаимодействовать с Роспатентом без представительства патентных поверенных.</p> <p>Одним из основополагающих принципов ВТО является запрет дискриминации, что следует из положений ГАТТ 1947 г. (преамбула и п. 1 ст. 3). Этот принцип закрепляется и в отношении интеллектуальной собственности в соглашении ТРИПС 1994 г., где в ст. 3 установлено, что государство должно предоставлять гражданам других стран такой же уровень прав в отношении охраны интеллек-</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса, дискриминация российских заявителей-юридических лиц перед иностранными</p>

⁶ См., например, п. 1, 2 ст. 1247, п. 3 ст. 1379, п. 4 ст. 1492 Гражданского кодекса РФ.

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
	<p>туальной собственности, который она предоставляет своим собственным гражданам.</p> <p>Решение ВАС РФ от 1 октября 2012 года № ВАС-6474/12 подтвердило, что национальный режим (п. 1 ст. 1247 ГК РФ) предусматривает ведение дел с федеральным органом исполнительной власти в сфере интеллектуальной собственности как через патентных поверенных, так и самостоятельно или через иных представителей, в том числе адвокатов.</p> <p>Этот принцип был закреплен в п. 2 ст. 1247 ГК РФ в редакции федерального закона от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ: «граждане, постоянно проживающие за пределами территории РФ, и иностранные юридические лица ведут дела с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности через патентных поверенных, зарегистрированных в указанном федеральном органе, если международным договором РФ не предусмотрено иное. Если заявитель, правообладатель, иное лицо ведут дела с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности самостоятельно или через представителя, не являющегося зарегистрированным в указанном федеральном органе патентным поверенным, они обязаны по требованию указанного федерального органа сообщить адрес на территории РФ для переписки».</p> <p>А в соответствии с межправительственными соглашениями с Беларусью, Казахстаном, Узбекистаном и рядом других стран право представительства перед Роспатентом предоставлено заявителям и патентным поверенным этих стран. Например, с ст. 6 Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности (Минск, 20 июля 1994 г.) сказано: «При подаче заявок на выдачу охранных документов, получении охранных документов и поддержании их в силе патентным поверенным одного государства предоставляется право вести дела непосредственно с патентным ведомством другого государства, представляя при этом интересы только национальных заявителей. Национальным заявителям одного государства также предоставляется право вести дела по получению охранных документов и поддержанию их в силе непосредственно с патентным ведомством другого государства».</p> <p>Введение предлагаемой концепцией монополии на представительство перед</p>	

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
	<p>Роспатентом является с одной стороны весьма иллюзорной, но с другой – дискриминационной, причем дискриминационной вдвойне.</p> <p>Во-первых, ограничивается право на профессиональную деятельность для всех специалистов-патентоведов, за исключением патентных поверенных-юристов, состоящих в федеральной палате. Но и для последних право осуществлять свою деятельность ограничивается – имущественным цензом, связанным с обязательными денежными отчислениями.</p> <p>Во-вторых, ограничивается право российских доверителей по сравнению с иностранными на выбор представителя.</p> <p>Концепция декларирует задачи «повышения количества, качества и доступности услуг в России в сфере интеллектуальной собственности», решаемые, в частности, за счет «увеличения числа практикующих патентных поверенных» и «расширения деятельности патентных поверенных в возможно большем числе регионов РФ». При этом подчеркивается важность доступности помощи патентных поверенных, «в том числе территориально, в различных субъектах РФ» и «снижения стоимости профессиональной помощи при обеспечении требуемого качества (за счет увеличения числа практикующих поверенных, развития их деятельности в регионах и повышения конкуренции)».</p> <p>На деле с рынка патентных услуг уберут всех патентоведов, не являющихся поверенными, всех поверенных без юридического образования и всех поверенных, не состоящих в федеральной палате.</p> <p>В настоящее время Роспатентом создана и развивается электронная система подачи заявок, крайне важная для удаленных регионов. В настоящее время можно организовать электронную подачу заявок там, где патентных поверенных нет, например, через систему ЦПТИ. Введение нормы о том, что представительство перед Роспатентом осуществляется только патентным поверенным, станет существенным тормозом для развития системы электронной подачи заявок из регионов и нанесет урон деятельности системы ЦПТИ и опорных организаций в регионах.</p> <p>Для регионов, где сейчас поверенных мало или нет совсем, это может стать концом регионального рынка патентных услуг. Таких регионов большинство.</p>	

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
	<p>Сейчас в 23 субъектах федерации нет ни одного поверенного, в 30 – от 1 до 5, и только в 10 субъектах числится более чем по 15 поверенных. Патентную помощь в таких условиях оказывают, в основном, патентоведы без статуса поверенных и поверенные, работающие в вузах и на крупных промышленных предприятиях. Предлагаемые изменения лишают специалистов без статуса права представлять перед Роспатентом полностью. Корпоративные поверенные объявляются «ассессорами», им дозволяется представлять в Роспатенте только своих работодателей.</p> <p>Стоимость услуг небольшой части поверенных, сохранивших статус и возможность оказывать помощь всем, неизбежно будет повышена – во-первых, из-за сокращения предложения, во-вторых, из-за роста себестоимости услуг (в нее будут включены затраты на обязательное страхование и взносы на содержание федеральной палаты). Число практикующих поверенных не увеличится, а сократится в разы! Финансовая и территориальная доступность услуг снизится, в ряде регионов – критически.</p>	
3. Об оказании первичной безвозмездной помощи малообеспеченным гражданам		
<p>Раздел 2.</p> <p>9. Федеральная палата патентных поверенных...</p> <p>к) содействует развитию системы правовой охраны изобретений в Российской Федерации, в том числе, путем оказания первичной безвозмездной помощи патентных поверенных малообеспеченным гражданами Российской Федерации, занимающихся изобретательством, путем личного приема и дистанционно. Порядок участия членов палаты и объем оказываемой безвозмездной первичной помощи устанавливаются в со-</p>	<p>Для членов федеральной палаты предусмотрена новая трудовая повинность – безвозмездно оказывать первичную помощь малообеспеченным россиянам, занимающимся изобретательством.</p> <p>Как следует из формулировки нормы, на авторов полезных моделей право получить бесплатную помощь не распространяется, только на авторов изобретений. При первичной помощи, однако, чаще всего не ясно, о каком именно объекте пойдет речь. В концепции не раскрывается, должен ли малообеспеченный гражданин возместить оказанную ему первичную помощь, если в дальнейшем он подаст заявку не на изобретение, а на полезную модель. Не говорится и о том, какие документы, подтверждающие его малообеспеченность, должен представить гражданин для получения такой помощи.</p> <p>Не ясно, должен ли оказывать такую помощь каждый член палаты лично. Следует учесть, что часть поверенных в принципе не вправе оказывать такую помощь. Речь идет о тех, кто не аттестован по изобретениям. Таких сегодня в реестре 741. Видимо, перенимая опыт германской федеральной палаты, авторы за-</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса, дополнительные необоснованные издержки, неопределенность.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>ответствии с принимаемыми на общем собрании (конференции) Федеральной палаты патентных поверенных положением о безвозмездной помощи патентного поверенного малообеспеченным гражданами Российской Федерации.</p>	<p>конопроекта не учли, что в Германии, в отличие от России, поверенные не разделены по 5 специализациям.</p> <p>Вероятно, для обеспечения данной функции федеральной палаты на ее членов, не имеющих права или не желающих оказывать такую помощь, будут возложены дополнительные взносы по сравнению с теми, кто вправе и готов такую помощь оказывать. При этом справедливо, чтобы поверенные, лично оказывающие такую помощь, получали от палаты вознаграждение за фактически выполненную работу. Для этого всякое оказание такой помощи должно документально оформляться и проверяться. Все это не отражено в концепции, серьезные аспекты предлагаемого правоотношения никак не урегулированы.</p> <p>Эта норма – заимствование из закона «Об адвокатской деятельности...». Но если адвокаты оказывают безвозмездную юридическую помощь во исполнение соответствующей конституционной гарантии (ст. 48 Конституции), то услуги патентных поверенных, как уже говорилось, не сводятся к юридической помощи. Предоставление бесплатной патентной помощи представляется необоснованным, поскольку это помощь направлена на приобретение монопольных прав на рынке, то есть направлена на сугубо коммерческую цель.</p> <p>С другой стороны, почему такую безвозмездную помощь изобретателям должны оказывать именно патентные поверенные, существующие за счет своей профессиональной деятельности и платящие немалые налоги, а не государство, которое облагает налогами и изобретателей, и патентных поверенных? Если провозглашается курс на инновационное развитие страны, то на это в бюджете должно выделяться и соответствующее финансирование, в том числе, и на оказание безвозмездной помощи изобретателям.</p> <p>Эта функция федеральной палаты выглядит надуманной и очевидно рассчитана только на создание благоприятного впечатления у законодателей. Первичную консультацию подавляющее большинство поверенных сегодня и так оказывает клиентам бесплатно – и на личном приеме, и дистанционно. Независимо от членства в палатах или коллегиях. И не только по изобретениям, но и по всем вопросам в пределах своей компетентности. Это сложившийся деловой обычай. Если поверенный не будет поступать так, клиенты обратятся к другому.</p>	

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
4. О фирме патентных поверенных		
<p>Подраздел 1.5.</p> <p>2. Только работодатель патентного поверенного-представителя, а также сам такой патентный поверенный, в случае его занятия индивидуальной частной практикой, считаются фирмой патентных поверенных.</p> <p>3. Фирма патентных поверенных, заключившая с заявителем, правообладателем или иным заинтересованным лицом гражданско-правовой договор, включающий в себя условия об оказании помощи (выполнении работ, оказании услуг или представлении интересов), относящихся к деятельности патентного поверенного, обязана:</p> <p>1) обеспечивать надлежащее исполнение патентным поверенным, с которым у него заключен трудовой договор, соответствующего поручения и в случае его ненадлежащего исполнения применять к патентному поверенному меры дисциплинарной ответственности в соответствии с трудовым законодательством;</p> <p>2) обеспечивать сохранность документов и материалов, получаемых от поручителя, заказчика, иных лиц в ходе деятельности патентного поверенного;</p>	<p>На первый взгляд эта норма представляется «пустой». Она повторяет, казалось бы, очевидные положения гражданского и трудового законодательства.</p> <p>На самом деле цель нормы – показать, что для деятельности патентных поверенных обычные организационно-правовые формы (ООО, АО и т.д.) неприемлемы, поскольку, как необоснованно полагают инициаторы проекта изменений, эта деятельность не может быть предпринимательской. Вот и придумываются новые формы организации, до сих пор в законодательстве России не известные – фирма патентных поверенных, кабинет патентного поверенного.</p>	<p>Ограничение форм деятельности патентных поверенных.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>3) сообщать поручителю, заказчику о невозможности и принятия поручения или исполнения своих обязательств по гражданско-правовому договору ввиду требований настоящего закона к деятельности патентного поверенного;</p> <p>4) обеспечивать условия соблюдения и сохранять тайну патентного поверенного, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.</p>		
<p>5. О кабинете патентного поверенного</p>		
<p>Подраздел 1.6.</p> <p>Детализация института частной практики поверенного:</p> <p>1. Патентный поверенный, принявший решение осуществлять свою профессиональную деятельность индивидуально в качестве патентного представителя может учредить кабинет патентного поверенного.</p> <p>2. Патентный поверенный направляет в Федеральную палату патентных поверенных заказным письмом уведомление об учреждении кабинета патентного поверенного, в котором указываются сведения о патентном поверенном, месте нахождения кабинета патентного поверенного, порядок осуществ-</p>	<p>Новая статья предусматривает для частнопрактикующих поверенных новую форму ведения деятельности – кабинет патентных поверенных. Эта форма не требует регистрации ни в качестве юридического лица, ни в качестве индивидуального предпринимателя, только уведомление федеральной палаты. В плане налогообложения такой кабинет согласно ст. 227 Налогового кодекса РФ должен быть отнесен к «другим лицам, занимающимся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой», наряду с частнопрактикующими нотариусами и адвокатскими кабинетами.</p> <p>Эта норма – калька с адвокатского кабинета (ст. 21 закона «Об адвокатской деятельности...»). Но если деятельность адвоката не является предпринимательской (п. 2 ст. 1 указанного закона), то о деятельности патентных поверенных этого не сказано. Поэтому для патентных поверенных есть такая форма ведения деятельности, которая не допускается для адвокатов– индивидуальный предприниматель.</p> <p>Скрытый смысл норм о кабинете и фирме – патентные поверенные не вправе осуществлять свою деятельность как предпринимательскую – в форме ООО, АО, ИП и т.п.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>вления телефонной, телеграфной, почтовой и иной связи с патентным поверенным.</p> <p>3. Кабинет патентного поверенного не является юридическим лицом. В кабинете патентного поверенного не могут оказывать помощь более одного патентного поверенного.</p> <p>4. Патентный поверенный, учредивший кабинет патентного поверенного, открывает счета в банках в соответствии с законодательством, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием кабинета патентного поверенного.</p> <p>5. Соглашения об оказании помощи патентного поверенного в кабинете патентного поверенного заключаются между патентным поверенным и клиентом и регистрируются в документации кабинета патентного поверенного.</p> <p>6. Патентный поверенный вправе использовать для размещения кабинета патентного поверенного жилые помещения, принадлежащие ему либо членам его семьи на праве собственности, с согласия последних.</p> <p>7. Жилые помещения, занимаемые патентным поверенным и членами его семьи по договору найма, могут использоваться па-</p>		

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>тентным поверенным для размещения кабинета патентного поверенного с согласия наймодателя и всех совершеннолетних лиц, проживающих совместно с патентным поверенным.</p> <p>8. Патентный поверенный вправе осуществлять частную практику патентного поверенного без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.</p>		
<p>6. О квазиадвокатских полномочиях</p>		
<p>Подраздел 1.2:</p> <p>Право на запрос. Право выступать медиатором. Право на доступ к государственным информационным ресурсам. Право быть указанным в качестве адресата по делопроизводству (ответственный патентный поверенный).</p> <p>Подраздел 1.3.</p> <p>Введение института тайны патентного поверенного. Правовая защита от требований разглашения, в том числе исходящих от правоохранительных органов. Повышение защищенности от необоснованного возбуждения уголовного дела в отношении патентного поверенного при спорах, вытекающих из его деятельности.</p>	<p>Общий комментарий к подразделу 1.2</p> <p>Чтобы оправдать принудительное членство в единственной федеральной палате, обязательные отчисления и другие малопривлекательные вещи, концепция предлагает патентным поверенным новые полномочия, как у адвокатов. Концепция называет их «дополнительными полномочиями патентных поверенных, необходимыми в работе».</p> <p>Только, в отличие от адвокатов, такие полномочия патентным поверенным не нужны.</p> <p>Редкое исключение составляет относительно небольшое число поверенных, регулярно выступающих представителями в судебных спорах. Значительная их часть либо сами обладают адвокатским статусом, либо работают по делу вместе с адвокатом. Таким поверенным квазиадвокатские полномочия также лишние. Те же, кому такие полномочия нужны, без проблем могут получить статус адвоката.</p> <p>За ненужные подавляющему большинству поверенных квазиадвокатские полномочия придется расплачиваться принудительным членством в палате, запретом на предпринимательскую деятельность и прочими ограничениями, о кото-</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>Подраздел 1.4.</p> <p>Закрепление положений о простой письменной форме доверенности для патентного поверенного при ведении дел в Роспатенте и иных государственных органах.</p>	<p>рых шла речь ранее.</p>	
<p>7. О праве патентного поверенного на запрос по предмету его деятельности</p>		
<p>Подраздел 1.2. Право на запрос:</p> <p>«запрашивать у государственных и муниципальных органов и иных организаций сведения по предмету деятельности патентного поверенного, в том числе об администраторах доменных имен от регистраторов доменных имен. Запрашиваемые органы и организации обязаны выдать патентному поверенному запрошенные им сведения не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса, за исключением случаев, предусмотренных законом».</p>	<p>Такое правомочие есть у адвокатов. Только предмет деятельности у них несопоставимо шире, и правом на запрос им приходится пользоваться часто. Большинству патентных поверенных такое право не понадобится за всю их практику.</p> <p>Те поверенные, кто постоянно представляет в спорах и нуждается в запросе каких-то сведений, может воспользоваться процедурой судебного запроса, воспользоваться помощью адвоката... или самому получить статус адвоката.</p>	
<p>8. О праве патентного поверенного выступать медиатором по предмету его деятельности</p>		
<p>Подраздел 1.2. Право выступать медиатором:</p> <p>«участвовать в разрешении спора по предмету деятельности патентного поверенного в качестве медиатора в установленном законом порядке».</p>	<p>Действующее законодательство не требует, чтобы медиатор обладал статусом патентного поверенного – даже в спорах по интеллектуальной собственности. Иными словами, это никакое не дополнительное правомочие – поверенные могут заниматься медиацией и сейчас. Это дополнительное ограничение – проект позволяет поверенному быть медиатором только по предмету его деятельности, то есть в пределах специализации.</p>	<p>Ограничит деятельность поверенных.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
О праве на доступ к государственным информационным ресурсам		
<p>Подраздел 1.2. Право на доступ к государственным информационным ресурсам:</p> <p>«Патентный поверенный при осуществлении своей деятельности имеет право пользоваться доступом к информационным системами федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности и подведомственных ему организаций, в которых регистрируются объекты прав и отражается делопроизводство по ним, а также доступом к государственным информационным системам учета научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ гражданского назначения. Порядок предоставления такого доступа определяется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное регулирование в сфере интеллектуальной собственности.</p>	<p>Речь идет о доступе к базам данным Роспатента и системам учета НИОКР гражданского назначения. Дело тут не столько в праве патентных поверенных, сколько в обязанности госоргана обеспечить его осуществление. Поэтому прописываться эта норма должна не в законе о патентных поверенных, а в актах, касающихся Роспатента.</p> <p>Вообще доступ к несекретным сведениям об объектах интеллектуальной собственности должен быть у любого, а не только у патентного поверенного. Надо бороться не за то, чтобы сделать такой доступ эксклюзивным правом небольшого круга избранных, а за то, чтобы эта открытая информация была доступной для всех.</p> <p>А информация об объектах интеллектуальной собственности, характеризующая охраняемые права, должна быть, кроме того, всем доступна бесплатно. Доступ к ней – залог соблюдения этих прав.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p> <p>Никак не повлияет на деятельность патентных поверенных.</p>
9. О праве быть указанным в качестве адресата по делопроизводству		
<p>Подраздел 1.2. Право быть указанным в качестве адресата по делопроизводству (ответственный патентный поверенный):</p> <p>«При наличии поручения от соответствующего заявителя или правообладателя патентный поверенный может внести сведения о себе как об ответственном представи-</p>	<p>Это не столько право патентных поверенных, сколько дополнительная обязанность поверенного – работать «почтовым ящиком» между госорганами и своим клиентом «даже в случае истечения соответствующего поручения и своих полномочий». Де факто поверенные выполняют эту обязанность и сейчас.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p> <p>Никак не</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>теле в государственный реестр объекта прав (ответственный патентный поверенный). В дальнейшем при необходимости обращения к заявителю или правообладателю федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности уведомляет ответственного патентного поверенного. Процедурой уведомления ответственного патентного поверенного может воспользоваться также иной государственный орган или суд, рассматривающий спор по объекту прав. Заблаговременное уведомление ответственного патентного поверенного считается уведомлением заявителя или правообладателя, пока не установлено иное. Ответственный патентный поверенный обязан предпринять необходимые действия по уведомлению заявителя или правообладателя даже в случае истечения соответствующего поручения и своих полномочий. При невозможности связаться с заявителем или правообладателем ответственный патентный поверенный обязан уведомить соответствующий орган или суд».</p>		<p>повлияет на деятельность патентных поверенных.</p>
<p>10. О правовой защите от требований разглашения тайны патентного поверенного</p>		

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>Подраздел 1.3.</p> <p>Любые сведения, связанные с получением и выполнением поручения патентным поверенным, являются тайной патентного поверенного. Патентный поверенный предпринимает необходимые усилия по сохранению режима тайны патентного поверенного.</p> <p>Сведения, составляющие тайну патентного поверенного, могут быть истребованы у патентного поверенного, работодателя или иных лиц только судом в установленном законом порядке.</p>	<p>Проект предусматривает правовую защиту от требований разглашения тайны патентного поверенного. Сейчас такая защита просто не нужна, поскольку никакой «тайны патентного поверенного» в действующем законе нет. Патентный поверенный обязан не разглашать конфиденциальную информацию, полученную в ходе исполнения гражданско-правового договора, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.</p> <p>Чтобы ввести такую защиту, придумана «тайна патентного поверенного». К этой тайне отнесены «любые сведения, связанные с получением и выполнением поручения патентным поверенным». Не конфиденциальные по действующему законодательству сведения необоснованно объявляются тайной.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p>
<p>11. О повышении защищенности от необоснованного возбуждения уголовного дела в отношении патентного поверенного при спорах, вытекающих из его деятельности</p>		
<p>Подраздел 1.3.</p> <p>Допрос патентного поверенного и работников фирмы патентного поверенного правоохранительными органами по обстоятельствам, связанным с деятельностью патентного поверенного, может быть осуществлен только с предварительного согласия суда.</p> <p>Возбуждение уголовного дела в отношении патентного поверенного по фактам, связанным с его деятельностью в качестве патентного поверенного, осуществляется в поряд-</p>	<p>Концепция не приводит обоснования необходимости введения этого изменения в закон. Сколько уголовных дел было необоснованно возбуждено в отношении патентных поверенных при спорах, вытекающих из их деятельности?</p> <p>Бороться с необоснованным возбуждением уголовных дел правильнее, повышая ответственность правоохранителей за незаконное возбуждение уголовных дел, а не предоставляя «неприкосновенность» отдельным категориям граждан.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
ке, установленном законом для адвокатов.		
12. О простой письменной форме доверенности для патентного поверенного в иных органах, чем Роспатент		
<p>Подраздел 1.4.</p> <p>Полномочия патентного поверенного на ведение дел по вопросам интеллектуальной собственности с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и другими государственными и муниципальными органами удостоверяются доверенностью, выданной заявителем, правообладателем, работодателем или иным заинтересованным лицом и не требующей нотариального заверения. Для подтверждения в случае необходимости полномочий патентного поверенного федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, другие государственные и муниципальные органы могут запросить у патентного поверенного доверенность с последующим ее возвратом. Если доверенность составлена на иностранном языке, одновременно с доверенностью представляется ее перевод на русский язык.</p>	<p>Для Роспатента простая письменная форма доверенности патентного поверенного предусмотрена и сейчас. С другими госорганами тоже проблем нет.</p> <p>Фактически нотариальную форму сейчас требуют только в суде при представлении интересов физического лица. Если не будут требовать, это облегчение скорее для доверителя (ему не надо идти к нотариусу), а не для патентного поверенного.</p>	<p>Искусственное обоснование публично-правового статуса.</p>
13. О личной печати и удостоверении патентного поверенного		
<p>Подраздел 1.4.</p> <p>Поскольку законом предусматривается дос-</p>	<p>Для идентификации личности у поверенного есть паспорт. Для идентификации статуса – свидетельство патентного поверенного. Для подтверждения полномо-</p>	<p>Искусственное обоснование</p>

Фрагменты концепции	Комментарии	Результат применения
<p>таточно широкая степень свободы патентного поверенного, необходимо предусмотреть возможность идентификации поверенного. Предусматривается использование печати поверенного (профессиональная печать, как ранее, например, у врачей) и удостоверения для идентификации поверенного перед Роспатентом, иными органами государственной власти и организациями.</p> <p>«Патентный поверенный при осуществлении своей деятельности, в том числе для целей идентификации, использует печать и удостоверение патентного поверенного, выдаваемые федеральной палатой патентных поверенных».</p> <p>Раздел 2.</p> <p>9. Федеральная палата патентных поверенных...</p> <p>л) осуществляет изготовление и выдачу печати и удостоверения патентного поверенного.</p>	<p>чий – доверенность. Подпись (если кому надо) можно заверить печатью предприятия, где работает поверенный или печатью ИП.</p> <p>Никаких новых возможностей личная печать и удостоверение не дают.</p> <p>Истинная цель нововведения – привязать поверенного к федеральной палате, чтобы без выданных ею печати и удостоверения он не мог осуществлять свою деятельность.</p>	<p>вание публично-правового статуса.</p>