

Концептуальные проблемы предложений по введению обязательного членства патентных поверенных в Единой организации патентных поверенных

в виде схем и таблиц

Александров Станислав Анатольевич
Вице-президент РОО «Санкт-Петербургская
коллегия патентных поверенных»
kitjazz@yandex.ru

Это произведение доступно по [лицензии Creative Commons
«Attribution-NonCommercial-ShareAlike» \(«Атрибуция —
Некоммерческое использование — На тех же условиях»\) 4.0
Всемирная.](https://creativecommons.org/licenses/by-nc-sa/4.0/)

Санкт-Петербург
13.01.2017





Disclaimer (Оговорки)

- Материалы презентации предназначены для тех, кто хочет разобраться в причинах и последствиях периодически возникающих предложений по принудительному членству патентных поверенных в единой организации и проблеме попыток придать его деятельности публично-правовой характер.
- Материалы презентации являются авторским научным взглядом, **основанным на действующем на момент публикации (13.01.2017г.) законодательстве РФ** и на опубликованных материалах:
[Концепция внесения изменений в федеральный закон «О патентных поверенных»](#), опубликованном на сайте МОО СДПП «Палата патентных поверенных»;
[Предварительном проекте текста законопроекта](#), представленном 11.10.2016 заместителем руководителя рабочей группы по внесению изменений в ФЗ «О патентных поверенных» Совета Федерации ФС РФ опубликованных выступлениях и статьях авторов предложений, рассматриваемых в рабочей группе.
- Материалы подготовлены с учётом личного профессионального опыта автора, а также опыта участия в общественных организациях, рабочих группах Государственной думы и Совета Федерации ФС РФ по рассмотрению закона о патентных поверенных и поправок к нему с 2008 по 2016гг. (см. раздел [«История вопроса»](#) на сайте СДПП), многочисленных научных публикаций по анализу предложений (см. [Полезные источники информации](#)).

Проблемы Единой организации ПП-х

- Концептуальные проблемы предложений
- Общие последствия концептуальных проблем
- Проблема №1. Обязательные для всех решения Единой организации ПП-х, контролируемой лицами, находящимися в особых экономических условиях
 - 1.1 Обязательность решений для всех
 - 1.2 Контроль над единой организацией
 - 1.3 Новые необоснованные издержки и контроль
 - Последствия проблемы №1 (монополизация)
- Проблема №2. Необоснованное смешение статусов патентного поверенного и адвоката, подмена экономического характера деятельности на публично-правовой:
 - Искусственные основания для публично-правового статуса
 - Последствия публично-правового статуса
 - 2.1 Искусственность придания ПП-у права на тайну и запрос (смешение с адвокатским статусом)
 - 2.2 Виртуальность и дискриминационность монополии ПП-х на представительство перед Роспатентом
 - 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных
 - Последствия проблемы №2 (запрет ИП, ООО, АО, введение требования юр. образования)
- Выводы
- Полезные источники информации

Проблемы Единой организации ПП-х

- Концептуальные проблемы предложений по введению Единой организации ПП-х:

Проблема №1.

Обязательные для всех решения Единой организации ПП-х, контролируемой лицами, находящимися в особых экономических условиях

Проблема №2.

Необоснованное смешение статусов патентного поверенного и адвоката, подмена экономического характера деятельности на публично-правовой

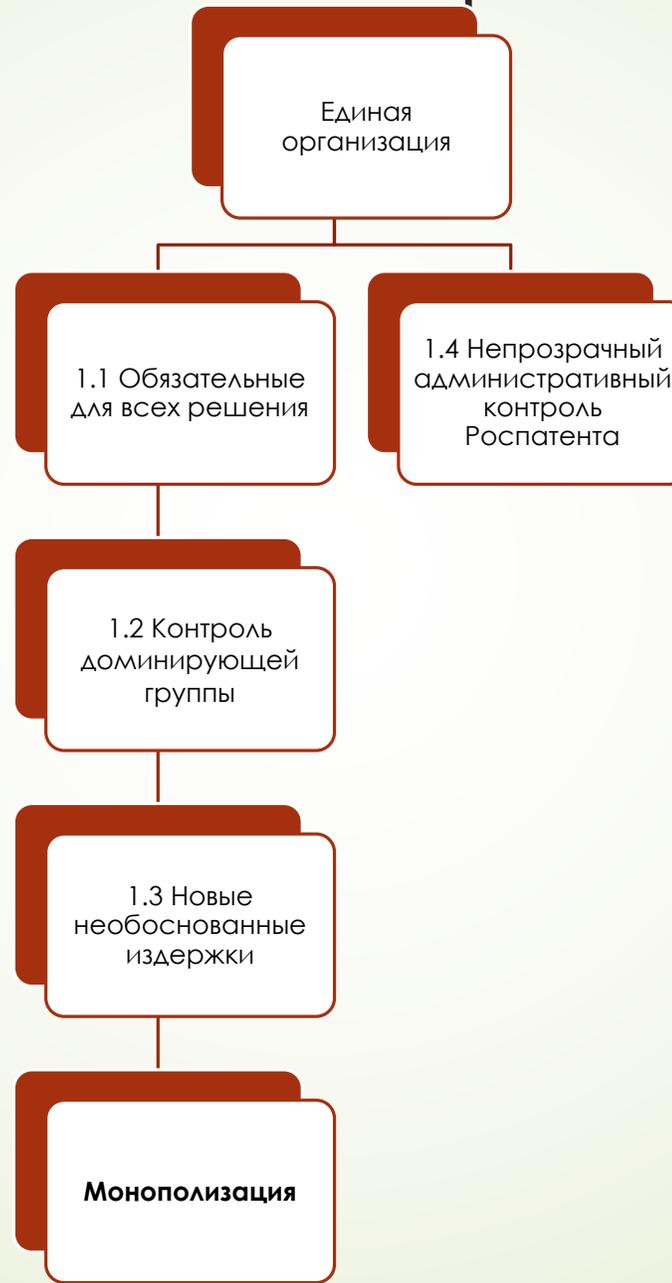
Проблемы Единой организации ПП-х

- 
- Общие последствия концептуальных проблем Единой организации ПП-х:
 1. Монополизация рынка (снижение качества патентных услуг, повышение стоимости)
 2. Сокращение числа патентных поверенных, снижение возможности их развития в регионах

Проблемы Единой организации ПП-х

Проблема №1:

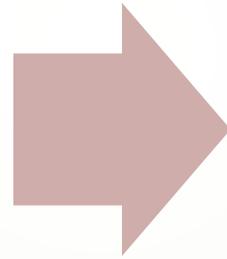
Обязательные для всех решения Единой организации ПП-х, контролируемой лицами, находящимися в особых экономических условиях



Проблемы Единой организации ПП-х

1.1 Обязательные для всех решения

Единая
организация



Обязательные
для всех
решения

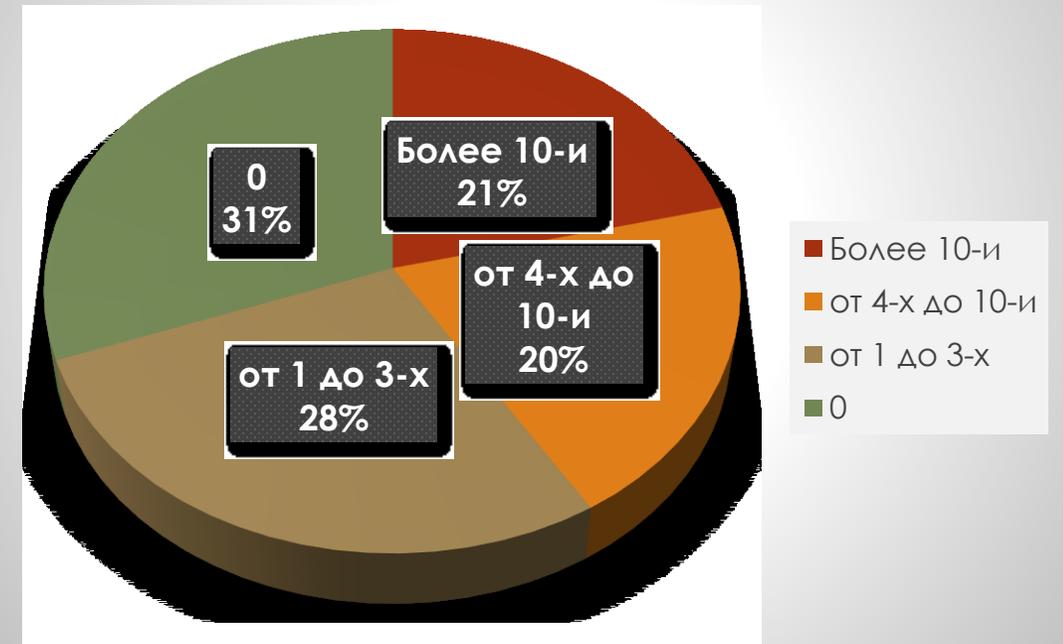
Проблемы Единой организации ПП-х

1.2 Контроль над единой организацией

Распределение ПП-х по регионам РФ на 2016г.

Количество патентных поверенных в регионе	Количество регионов	%
0	26	31
от 1 до 3-х	24	28
от 4-х до 10-и	17	20
Более 10-и	18	21

Распределение ПП-х по регионам РФ



Проблемы Единой организации ПП-х

1.2 Контроль над единой организацией

Распределение ПП-х по регионам присутствия
(количество голосов на общем собрании в
случае создания Единой организации ПП-х)



Проблемы Единой организации ПП-х

1.2 Контроль над единой организацией

Причины контроля доминирующей группой столичного региона



Проблемы Единой организации ПП-х

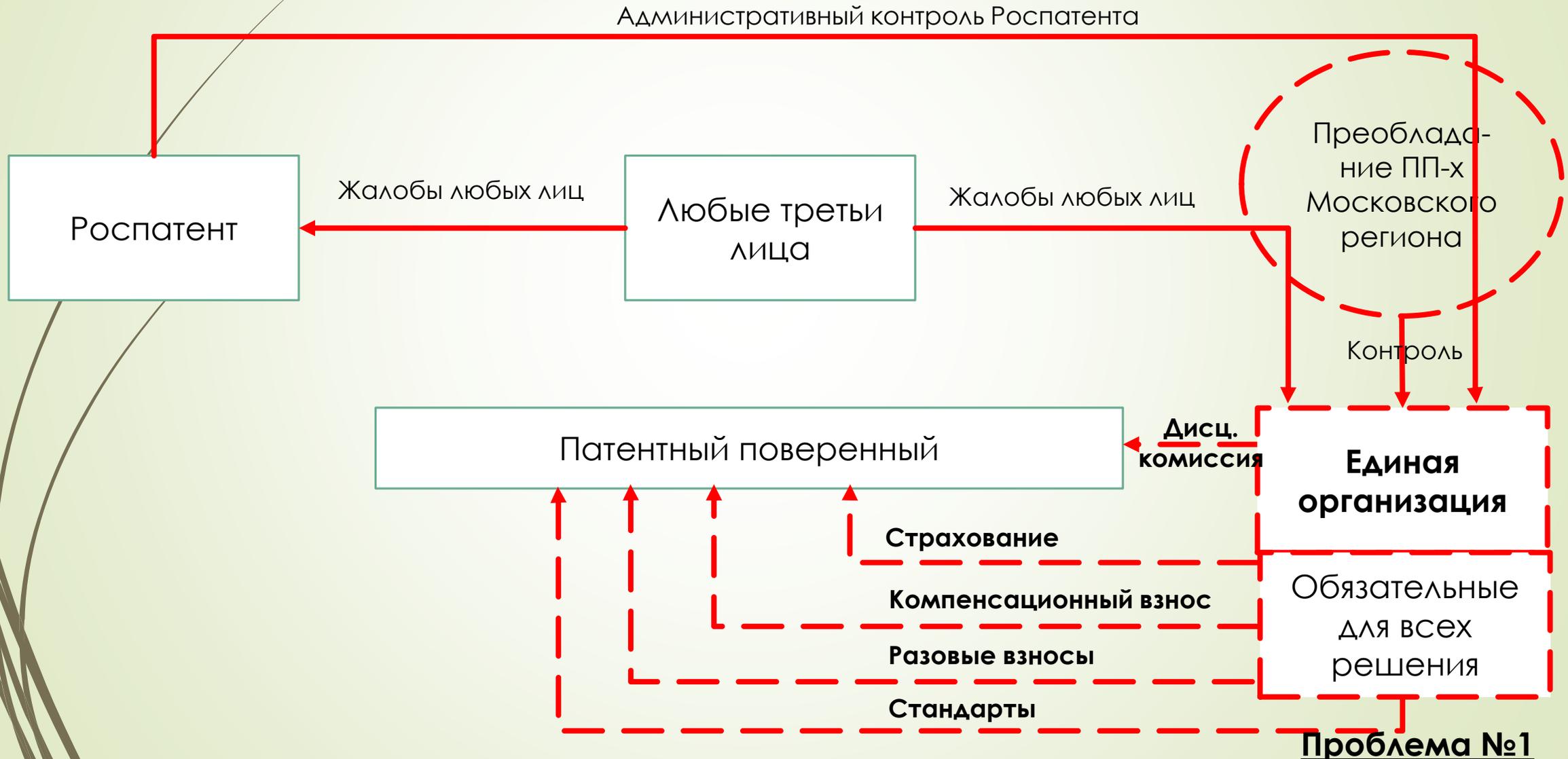
1.3 Новые необоснованные издержки

Последствия
передачи контроля
доминирующей
группе



Проблемы Единой организации ПП-х

- 1.3 Новые необоснованные издержки и 1.4 Контроль



Проблемы Единой организации ПП-х

Наличие в законопроекте «Единой организации ПП-х» означает:

1. Предоставление в руки доминирующей группы

инструментов для монополизации рынка за счёт выпуска обязательных решений и стандартов, влекущих новые издержки, которые могут быть даже не предусмотрены законом:

- обязательное страхование и взносы в компенсационный фонд;
- дополнительные издержки на выполнение единых стандартов деятельности;
- дополнительные к уже предусмотренным 5 т.р. взносы, а также за счёт прямого воздействия через дисциплинарную комиссию.

2. Постановка всей организации (а через неё и каждого члена) под непрозрачный административный контроль Роспатента.

Проблемы Единой организации ПП-х

► Почему обязательное страхование и компенсационный фонд являются необоснованными издержками?

1. Неизвестны случаи невыполнения патентным поверенным решений судов о выплате ущерба
2. 99% заказчиков не готовы оплачивать расходы на страхование и компенсационный фонд
3. Работает система добровольного страхования по запросу заказчика (менее 1% заказчиков)
4. Широко известны случаи злоупотребления в виде растраты фондов и страховых выплат в строительной отрасли

Проблемы Единой организации ПП-х

► Почему введение единых стандартов деятельности необоснованно и ведёт к дополнительным издержкам?

1. Требования к производственной деятельности патентного поверенного уже установлены десятками нормативных актов (Гражданский кодекс РФ, Административные регламенты (более 25), Требования и Правила Минэкономразвития (более 25) и др.)
2. Требования к общехозяйственной (административной деятельности) не могут быть едиными и обязательными для всех регионов страны в силу колоссального различия в условиях этой деятельности
3. Требования к этике приняты действующими добровольными объединениями поверенных и для заинтересованных заказчиков служат дополнительной гарантией качества
(см. [Кодекс профессиональной этики](#), принятый Санкт-Петербургской коллегией патентных поверенных 16.02.1998г)

Проблемы Единой организации ПП-х

- Почему непрозрачный административный контроль (1.4) Роспатента над единой организацией (над каждым патентным поверенным через неё) это плохо?

Введение административного контроля Роспатента приведёт к:

- снижению прозрачности контроля (повышению его коррупциогенности) по сравнению с контролем, осуществляемым сейчас через совместную апелляционную комиссию;
- снижению независимости патентных поверенных.



Проблемы Единой организации ПП-х

- Последствия проблемы №1 – обязательных решений Единой организации ПП-х
- 

Проблемы Единой организации ПП-х

- Последствия проблемы №1 – Единой организации ПП-х

По действующему закону о ПП-х

- Издержки:
 - Производственные

С введением Единой организации ПП-х (обязательные для всех решения)

- Издержки:
 - Производственные
 - **Страхование**
 - **Компенсационный фонд**
 - **Разовые взносы**
 - **Ежегодные взносы**

 - **Расходы на выполнение стандартов деятельности**

Проблемы Единой организации ПП-х

➤ Последствия проблемы №1-Единой организации ПП-х

Новые
необоснованные
издержки

Имущественный
ценз

Монополизация

Снижение качества
заявок на выдачу
патента,
повышение
стоимости услуг

Смещение статусов ПП-го и адвоката

Проблема №2.

Необоснованное смещение статусов патентного поверенного и адвоката, подмена экономического характера деятельности на публично-правовой

Искусственные
основания для публично
правового статуса



Публично-правовой
статус



Новые издержки и
требования



Монополизация

Смещение статусов ПП-го и адвоката

Искусственные
основания для
публично-
правового
статуса



Смещение статусов ПП-го и адвоката

Последствия
публично-
правового
статуса



Смещение статусов ПП-го и адвоката

► Последствия публично-правового статуса

В соответствии с предложенной концепцией по введению Единой организации ПП-х патентному **поверенному предоставляются**:

- несвойственные ему адвокатские права на запрос, на тайну;
- виртуальная дискриминационная по отношению к российским юр. лицам монополия на представительство;

в содержание деятельности искусственно вводится термин «юридическая помощь».

Единственной целью этих изменений является искусственное придание деятельности поверенного публично-правового характера и **обоснование принудительного членства в Единой организации ПП-х.**

Дополнительными последствиями являются новые издержки и ограничения:

- запрет на коммерческие формы деятельности (ИП, ООО, АО);
- требование наличия юридического образования для всех патентных поверенных.

Про

Право на
тайну

Право на з
(МС

я

е

Смешение статусов ПП-го и адвоката

- 2.1 Искусственность придания ПП-у права на тайну и запрос (смешение с адвокатским статусом)

Смешение статусов ПП-го и адвоката

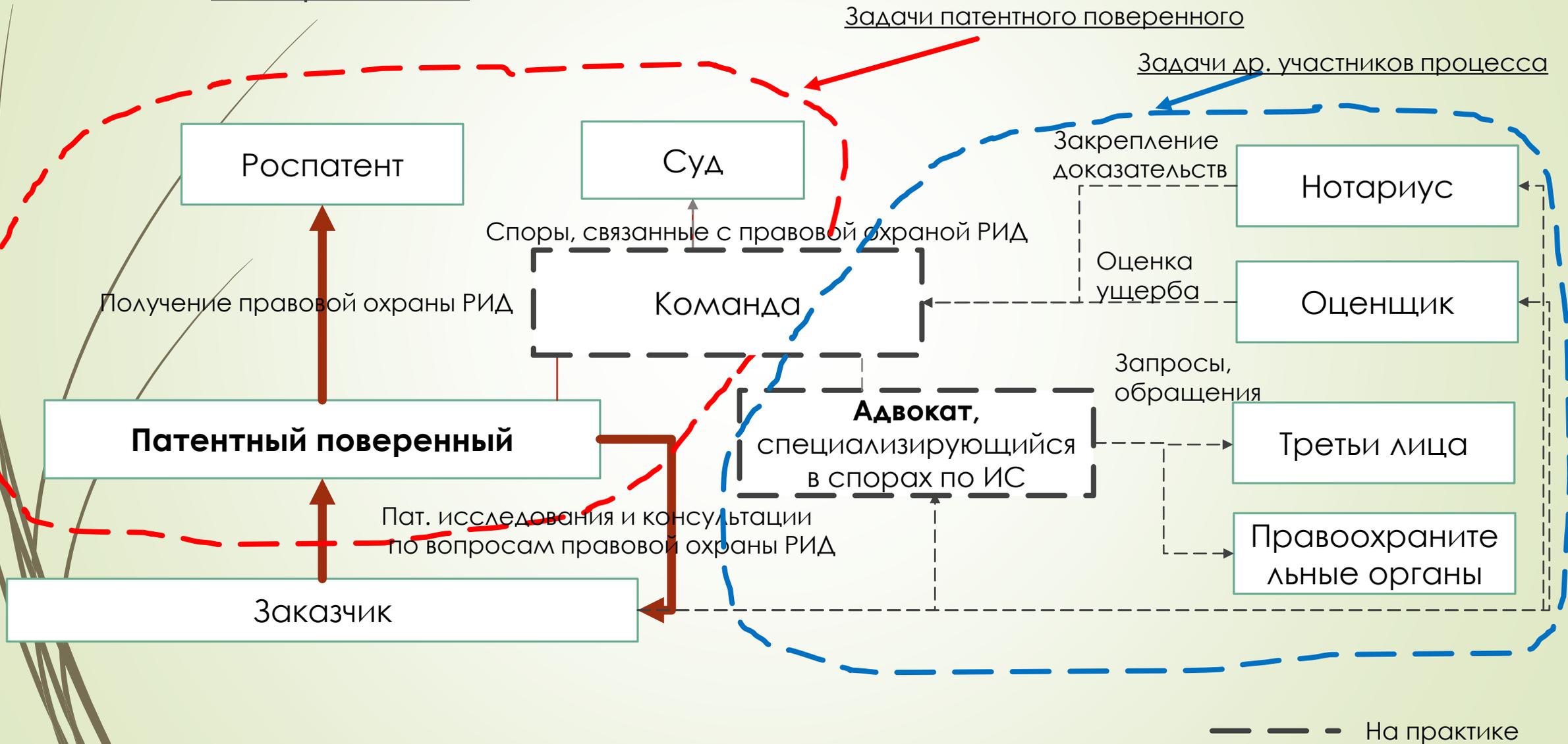
➤ Содержание деятельности ПП-х-главная задача:
Статья 1247 «Патентные поверенные» Гражданского кодекса РФ

Главная
задача

Ведение дел с Роспатентом может осуществляться заявителем, правообладателем, иным лицом самостоятельно, или через патентного поверенного, зарегистрированного в указанном федеральном органе, или через иного представителя.

Смешение статусов ПП-го и адвоката

- ▶ патентный поверенный, адвокат и др. участники процесса на практике



Смешение статусов ПП-го и адвоката

- ▶ патентный поверенный, адвокат и др. участники процесса на практике

Задачи патентного поверенного

Задачи др. участников процесса

Смешение статусов адвоката и патентного поверенного является искусственным, т.к.

1. Для реализации основных задач ПП (взаимодействие с Роспатентом) дополнительные права не нужны, нужна только квалификация
2. На практике при участии ПП-го в судебных спорах привлекаются специалисты соответствующей квалификации и статуса (адвокаты, нотариусы, оценщики).
3. Смешение статусов противоречит распределению функций в юридической системе РФ и несёт дополнительные тяжёлые издержки на деятельность

— — — На практике



Смешение статусов ПП-го и адвоката

- Виртуальность и дискриминационность монополии на представительство ПП-х перед Роспатентом
- 

Смешение статусов ПП-го и адвоката

- У иностранных заявителей (членов ВТО) нет ограничений на выбор тех, кто может их представлять перед Роспатентом

PROTOCOL ON THE ACCESSION OF THE RUSSIAN FEDERATION

Modes of supply: (1) Cross-border supply (2) Consumption abroad (3) Commercial presence (4) Presence of natural persons

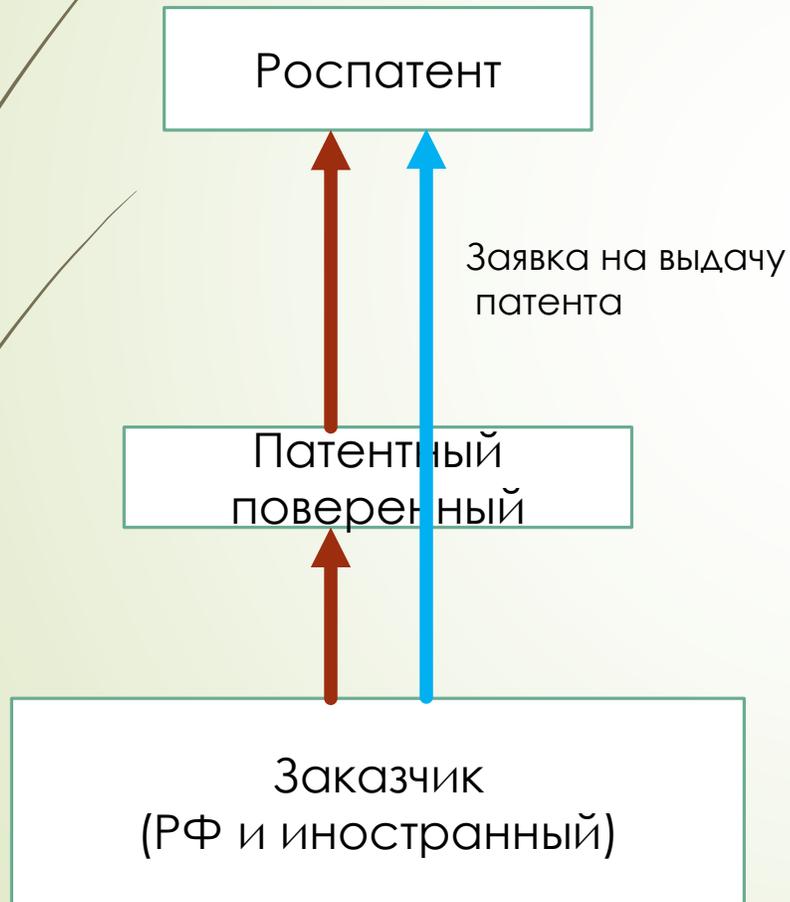
Sectors and sub-sectors	Limitations on Market Access	Limitations on National Treatment	Additional commitments
II. SECTOR SPECIFIC COMMITMENTS			
1. BUSINESS SERVICES			
A. Professional Services			
(a) Legal services, except for notary services (CPC 861*) only on private international law, international public law and the law of the country in which jurisdiction the personnel of the services supplier is qualified	(1) <u>None.</u> (2) <u>None.</u> (3) None, except the following: - with respect to advocates' activity only: advocates ⁶ can exercise advocates' activity only through Advocates' cabinet, Advocates' bureau, Advocates' collegiums or a legal advice office. (4) <u>Unbound</u> , except as indicated in Part I "Horizontal commitments".	(1) <u>None.</u> (2) <u>None.</u> (3) <u>None</u> , except as indicated in the column "Limitations on market access". (4) <u>Unbound</u> , except as indicated in Part I "Horizontal commitments".	

Подтверждается [решением ВАС РФ от 01.10.2012 N ВАС-6474/12](#)

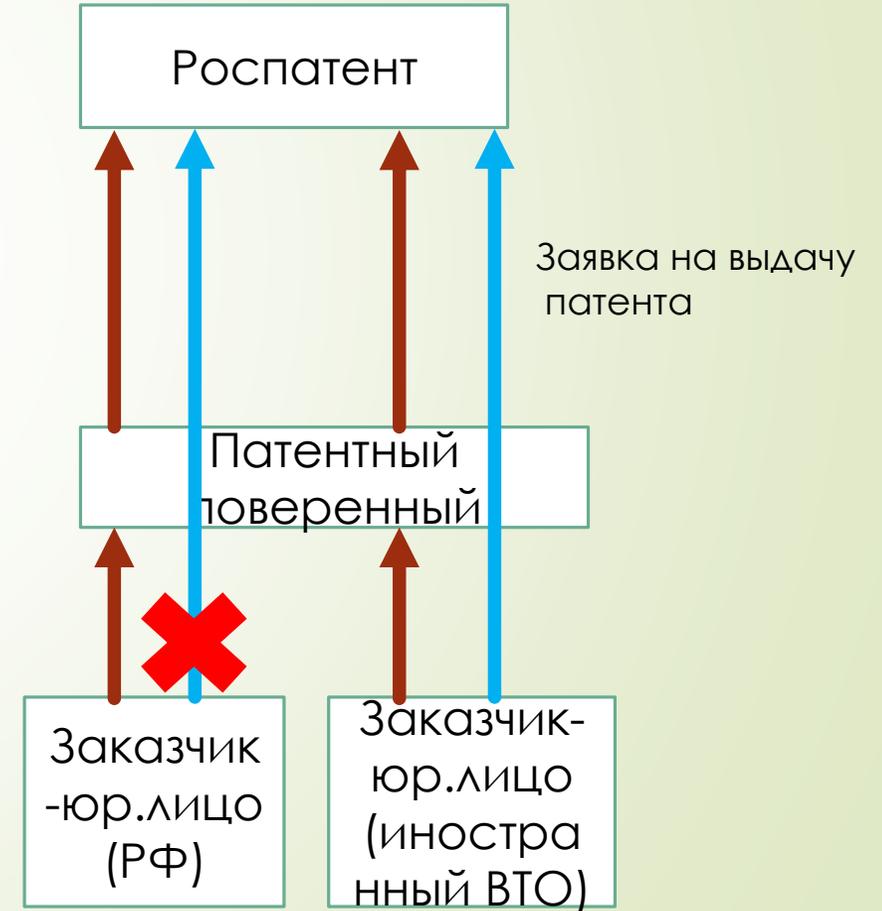
Смешение статусов ПП-го и адвоката

2.2 Виртуальность и дискриминационность монополии на представительство поверенных перед Роспатентом:

По действующему закону о ПП-х



С введением «монополии на представительство»



Смещение статусов ПП-го и адвоката

► 2.2 Виртуальность и дискриминационность монополии на представительство поверенных перед Роспатентом:

1. Монополия на представительство по отношению к иностранцам будет виртуальной, т.к. в соответствии с соглашением о присоединении к ВТО, РФ обязана предоставлять возможность иностранцам взаимодействовать с Роспатентом без патентных поверенных.
2. Монополия на представительство будет дискриминационной, т.к. приведет к предоставлению иностранным участникам патентования больших прав на выбор представителя, чем российским.
3. Монополия на представительство по отношению к российским заявителям приведёт к тому, что специалисты, потерявшие статус поверенных, продолжат действовать от имени заявителей, но не за своей подписью, а за подписью генерального директора.

Смещение статусов ПП-го и адвоката

➤ 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных

Понятие «Юридическая помощь» (в смысле п.1 ст.48 Конституции РФ) применяется к деятельности адвокатов (ст.1 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации") и не применима к компетенциям и деятельности патентных поверенных.

Содержание деятельности ПП-го - Статья 1247 «Патентные поверенные» Гражданского кодекса РФ:

«Ведение дел с Роспатентом может осуществляться заявителем, правообладателем, иным лицом самостоятельно, или через патентного поверенного, зарегистрированного в указанном федеральном органе, или через иного представителя.

Главная
задача

Смешение статусов ПП-го и адвоката

- 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных: Компетенции ПП-го

Патентный поверенный

Выявить сущность изобретения

Проанализировать патентоспособность изобретения

Подготовить заявку на выдачу патента с максимальным объемом прав (V прав)

Провести взаимодействие с Роспатентом до получения патента

Участвовать в правовой защите вместе с другими специалистами

Главная задача

Смещение статусов ПП-го и адвоката

► 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных: Компетенции ПП-го

N	Стадия	Компетенции	Субъекты	Результат
5	Пресечение нарушения патента	Правовые и Технические	Адвокат, патентный поверенный , оценщик	Ответственность нарушителя патента ~ Вправ
4	Использование изобретения	Технические и экономические	Изобретатель и предприниматель	Доход ~ Вправ
3	Рассмотрение заявки в Роспатенте	Технические и правовые	Роспатент и патентный поверенный	<u>Патент</u> с запрошенным Вправ
2	Формулирование и обоснование <u>объема патентных прав</u>	Научные, технические и правовые	Патентный поверенный и изобретатель	Заявка на выдачу патента с <u>максимальным объемом прав</u> (Вправ)
1	Изобретательство	Технические	Изобретатель, предприниматель, патентный поверенный (патентные исследования)	Изобретение

Смещение статусов ПП-го и адвоката

➔ 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных

Главная задача патентного поверенного по изобретениям – взаимодействие с Роспатентом в целях защиты интересов изобретателя в целях переноса его научно-технических достижений в правовую монополию на это достижение. Первичными компетенциями для патентного поверенного по изобретениям являются технические, включающие процессы разработки техники и её использования.

Главная задача патентного поверенного по товарным знакам – взаимодействие с Роспатентом в целях защиты интересов предпринимателя в целях переноса его планов по индивидуализации на рынке товаров и услуг в правовую монополию на средство индивидуализации. Первичными компетенциями для патентного поверенного по товарным знакам являются понимание рынка товаров и услуг, а также способов индивидуализации на нём.

Для всех специализаций патентных поверенных необходимы правовые компетенции, которые на соответствующем уровне проверяются при сдаче аттестационного экзамена в Роспатенте.

Смещение статусов ПП-го и адвоката

➔ 2.3 Неприменимость понятия «Юридическая помощь» к деятельности патентных поверенных

При этом, деятельность патентного поверенного не является «юридической помощью» в публично-правовом смысле, заложенном в п.1 ст.48 Конституции РФ и используемом по отношению к адвокатам, т.к. патентный 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 учёта, однако это не означает, что бухгалтер оказывает «юридическую помощь» в смысле, заложенном в п.1 ст.48 Конституции РФ

Последствия проблемы №2 – публично-правового характера деятельности



Смешение статусов ПП-го и адвоката

► Запрет на коммерческие формы деятельности

Публично-правовой характер (некоммерческий) приведёт к изменению организационно-правовой формы деятельности для 90% патентных поверенных

По действующему закону о ПП-х

- Формы деятельности
 - Самостоятельно, занимаясь частной практикой (ИП)
 - В качестве работника коммерческих и некоммерческих юр. лиц
- Работодатели патентного поверенного по форме юр. лица:
 - ООО, АО
 - Некоммерческие партнерства
 - ВУЗы

С введением признаков публичности профессии и признанием деятельности некоммерческой

- Формы деятельности
 - Самостоятельно, занимаясь частной практикой (ИП) ❌
 - В качестве работника коммерческих и некоммерческих юр. лиц ❌
- Работодатели патентного поверенного по форме юр. лица:
 - ООО ❌, АО ❌
 - Некоммерческие партнерства?
 - ВУЗы ?
 - **Специальные формы деятельности (кабинет ПП-го)**

Смещение статусов ПП-го и адвоката

- ▶ введение понятия «юридическая помощь» и придание адвокатских прав

По действующему закону о ПП-х

- ▶ Требование к квалификации:
 - Высшее образование, в том числе техническое
 - 4-х летний опыт работы

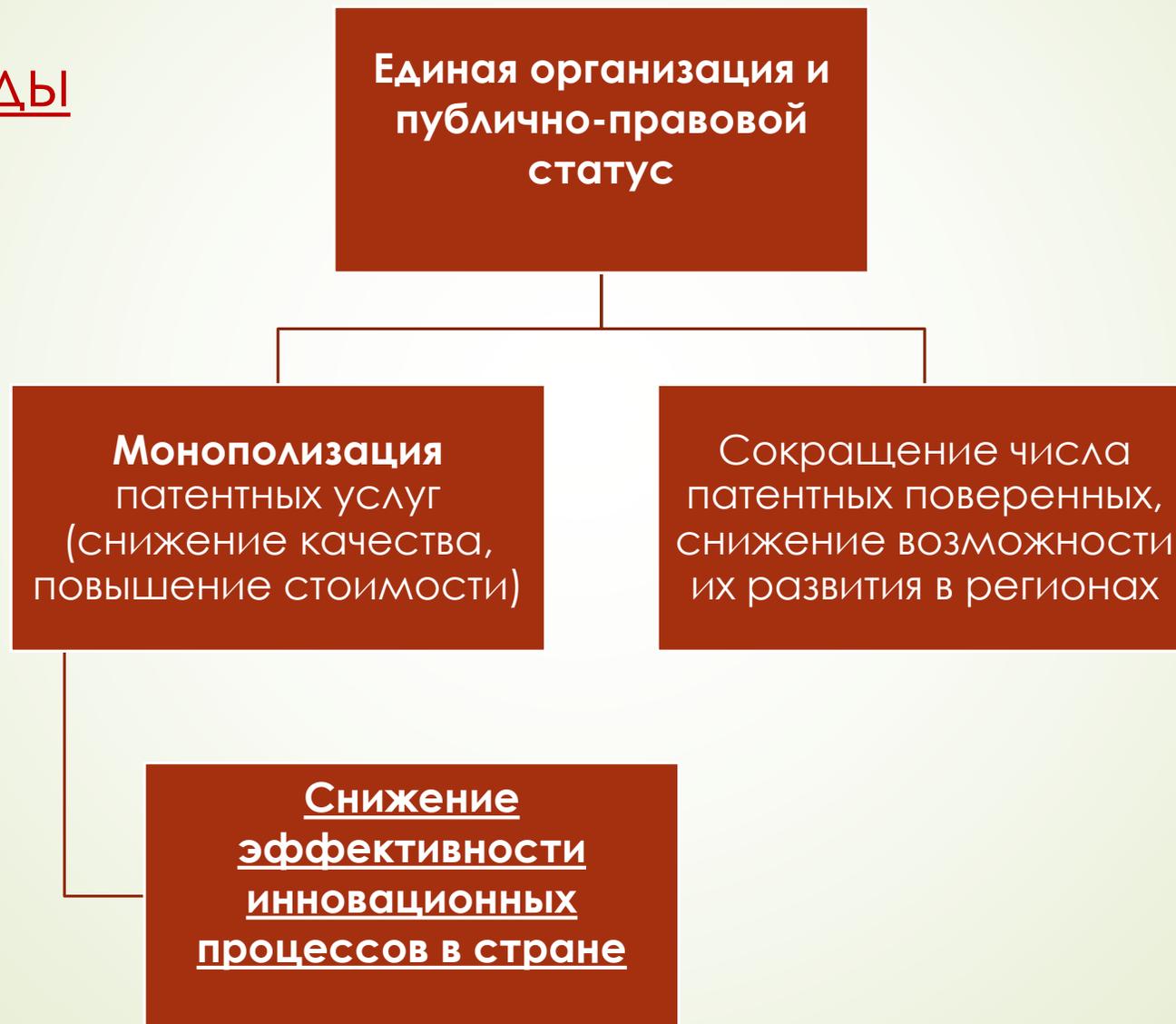
С введением признаков публичности профессии (понятия «юридическая помощь»)

- ▶ Требование к квалификации:
 - Высшее **юридическое** образование
 - 4-х летний опыт работы

Итог: **сокращение количества патентных поверенных по изобретениям на 85%** из-за неизбежного в таком случае предъявления требования о юридическом образовании

Проблемы Единой организации ПП-х

Выводы



Проблемы Единой организации ПП-х

1. Единственной целью предлагаемых изменений является **монополизация рынка патентных услуг в руках нескольких крупных компаний.**
2. В настоящее время представляется нецелесообразным введение принудительного членства патентных поверенных в Единой организации ПП-х и придание их деятельности публично-правового характера, т.к. это приведёт к снижению эффективности инновационных процессов в стране.
3. Представляется целесообразным сохранить сложившиеся принципы регулирования, закрепленные в действующем ФЗ:
 - совместное регулирование деятельности патентных поверенных (с участием сообщества патентных поверенных и Роспатента);
 - свобода участия в профессиональных организациях;
 - свобода выбора формы деятельности;и развивать институт патентных поверенных в рамках этих принципов.

Проблемы Единой организации ПП-х

► Полезные источники информации по теме

- Концепция внесения изменений в федеральный закон «О патентных поверенных», опубликованная на сайте МОО СДПП «Палата патентных поверенных»

<http://palatapp.ru/novosti/vazhnaya-informacziya/21-22maya.html>

- Предварительный проект текста законопроекта, представленный 11.10.2016 заместителем руководителя рабочей группы по внесению изменений в ФЗ «О патентных поверенных» Совета Федерации ФС РФ

<http://spbkpp.org/wp-content/uploads/2016/10/Projekt-izmeneniy-v-FZ-o-PP.pdf>

- Разделы «Изменения в закон «О патентных поверенных» и «История вопроса» сайта РОО «Санкт-Петербургская коллегия патентных поверенных»

<http://spbkpp.org/sobyitiya/izmeneniya-v-zakon-o-pp/>

<http://spbkpp.org/sobyitiya/izmeneniya-v-zakon-o-pp/istoriya-voprosa/>

- Ветка «Проект изменений ФЗ о ПП» форума ЮрКлуб

<http://forum.yurclub.ru/index.php?showtopic=375515>

- Журнал «Патентный поверенный», выпуск №6 за 2016г.

<http://www.patentinfo.ru/index.html>

- Раздел «Патентные поверенные» на сайте Роспатента

http://www.rupto.ru/activities/pat_pov