

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по проекту Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам саморегулирования деятельности патентных поверенных»

Проект № 478949-5 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам саморегулирования деятельности патентных поверенных» вносится депутатами Государственной Думы В.С.Плескачевским, Е.И.Богомольным, Д.Н.Гасановым, П.А.Гужвиным, Ю.В.Коганом, А.М.Плахотниковым, Е.Ю.Семеновой, Г.П.Ивлиевым.

1. Общая характеристика законопроекта

Проект № 478949-5 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам саморегулирования деятельности патентных поверенных» состоит из четырех статей и имеет целью внесение изменений и дополнений:

в Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» (статья 1 законопроекта);

в статью 1247 Части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (статья 2 законопроекта);

в Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (статья 3 законопроекта).

Все основные изменения и дополнения направлены на урегулирование отношений, связанных с приобретением и прекращением статуса патентного поверенного, которые ставятся в зависимость от обязательного участия в создаваемых саморегулируемых организациях патентных поверенных. В свою очередь, обязательное членство в саморегулируемых организациях патентных поверенных ставится в зависимость от наличия обеспечения имущественной ответственности члена саморегулируемой организации в порядке и размерах, установленных рассматриваемым проектом а также,

Федеральным законом «О саморегулируемых организациях» и внутренними документами саморегулируемой организации патентных поверенных, включая наличие договора страхования ответственности в связи с осуществлением деятельности патентного поверенного (размер страховой суммы по которому не может быть менее ста тысяч рублей), и от осуществления взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации патентных поверенных (в размере не менее тридцати тысяч рублей от каждого члена).

Кроме того, в статье 4 законопроекта устанавливаются правила и сроки создания саморегулируемых организаций патентных поверенных и обязательного участия данных лиц в указанных организациях.

2. О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» и в Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»

2.1. Целями разработки проекта поправок к федеральному закону «О патентных поверенных», как подчеркивается в пояснительной записке к проекту, является установление эффективного нормативного регулирования деятельности, исключение дублирования и противоречий в нормативном регулировании деятельности патентного поверенного, введение института саморегулирования патентных поверенных как условия допуска к профессии, гармонизация нашего законодательства о деятельности патентных поверенных с международным законодательством и практикой.

Из всех перечисленных целей в проекте можно найти лишь введение института саморегулирования патентных поверенных как условия допуска к профессии. Ни из самого проекта, ни из пояснительной записки невозможно определить, в чем заключается установление эффективного нормативного регулирования деятельности и исключение дублирования и противоречий в нормативном регулировании деятельности патентного поверенного. Такие цели могут быть достигнуты только в

результате хоть сколько-нибудь длительной практики применения закона, однако, учитывая, что Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» был принят 30 декабря 2008 года и введен в действие с 1 апреля 2009 года¹, ни о каком опыте применения норм закона не может быть и речи. Кроме того, нормативные правовые акты, изданные во исполнение указанного закона, по существу, начали действовать только с апреля 2010 года². Думается, что столь краткая пояснительная записка к проекту объясняется именно отсутствием данных целей.

Следует также отметить, что цель «гармонизации нашего законодательства о деятельности патентных поверенных с международным законодательством и практикой» представленным законопроектом тоже не преследуется. Анализ ряда документов, исходящих от самого сообщества патентных поверенных, то становится очевидным, что в представленном в законопроекте виде в целом такая система практически нигде в мире не существует³. Неудивительно, что авторы проекта и пояснительной записки ни словом не обмолвились о том, в соответствии с каким именно «международным законодательством и практикой» о деятельности патентных поверенных осуществляется «гармонизация».

¹ Согласно п. 1 ст. 11 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» данный закон вступает в силу по истечении девяноста дней после дня его официального опубликования. Впервые официально он был опубликован в Российской газете 31.12.2008, следовательно, он начал действовать с 1 апреля 2009 года.

² См., например: приказ Минобрнауки РФ от 5 октября 2009 г. № 368 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по осуществлению аттестации и регистрации патентных поверенных Российской Федерации, выдачи патентным поверенным регистрационных свидетельств, а также контроля за выполнением патентными поверенными требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 2 февраля 2010 г. № 16201) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, 2010, № 14. Начало действия документа – 16 апреля 2010 года.

³ См.: Стенограмма круглого стола «Пути решения проблемы «параллельного» импорта – использования права интеллектуальной собственности для прикрытия злоупотребления монопольным положением». Здание Общественной Палаты Российской Федерации, Большой конференц-зал. 26 апреля 2010 года. 16 часов. Третья секция: «Зарубежный опыт саморегулирования деятельности патентных поверенных». Председательствует советник председателя Подкомитета по экономике и инновациям Комитета Государственной Думы РФ по культуре А.В. Семенов.

2.2. Вместе с тем, истинные цели законопроекта остались лишь обозначенными в самом общем виде. Однако анализ пояснительной записки и текста законопроекта показывает, что **главными его целями являются:**

1) Обязательное участие в саморегулируемых организациях патентных поверенных как юридическое основание приобретения и прекращения статуса патентного поверенного.

2) Обязательное членство в саморегулируемых организациях патентных поверенных в зависимости от наличия обеспечения имущественной ответственности члена саморегулируемой организации в порядке и размерах, установленных рецензируемым законопроектом, Федеральным законом «О саморегулируемых организациях» и внутренними документами саморегулируемой организации патентных поверенных.

3) Обязательное страхование ответственности патентного поверенного (необходимость наличия договора страхования ответственности в связи с осуществлением деятельности патентного поверенного, размер страховой суммы по которому не может быть менее ста тысяч рублей).

4) Обязательное осуществление взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации патентных поверенных (в размере не менее тридцати тысяч рублей от каждого члена).

В связи с этим возникают вопросы о том, насколько необходимым с точки зрения **эффективности деятельности патентных поверенных** является требование их обязательного членства в СРО, кем и как обоснован размер страховой суммы, который не может быть менее ста тысяч рублей, и не является ли эта мера лоббированием интересов страховых компаний, на каких расчетах основан размер взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации патентных поверенных (не менее тридцати тысяч рублей от каждого члена). Разумеется, никаких ответов на данные вопросы получить не представляется возможным.

Вместе с тем, в соответствии с письмом Общественной организации «Ассоциация патентоведов Санкт-Петербурга» от 14 февраля 2011 г. Исх. №

5

4 и приложенной к нему пояснительной запиской «Влияние законопроекта №478949-5 на деятельность патентных поверенных», можно сделать обоснованный вывод о том, что «концепция и положения законопроекта №478949-5 разрушают созданный баланс и вводят имущественный ценз для патентных поверенных, создают условия для монополизации и роста цен на их услуги». К этому хотелось бы только добавить, что рассматриваемый законопроект не имеет концептуальной основы применительно к деятельности патентных поверенных и работает исключительно на идею искусственного насаждения идеи членства в СРО как условия допуска к профессии.

2.3. В связи с изложенным необходимо отметить и казалось бы незначительные изменения, которые предлагается внести в Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях». В части 1 статьи 13 этого закона слова «вправе применять» предлагается заменить словами «обязана применять». В настоящее время статья 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» называется «Способы обеспечения имущественной ответственности членом саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами». Часть 1 этой статьи сформулирована так: «1. Саморегулируемая организация вправе применять следующие способы обеспечения имущественной ответственности членом саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами: 1) создание системы личного и (или) коллективного страхования; 2) формирование компенсационного фонда».

Следовательно, сейчас она не только имеет право применять или не применять эти инструменты, но и выбирать один из них. В предлагаемой редакции СРО будет обязана во что бы то ни стало применить оба указанных инструмента, что вряд ли можно считать вполне соответствующим установленной ст. 8 и 34 Конституции РФ свободе экономической, в том

числе, предпринимательской деятельности.

Таким образом, представленный законопроект не основан на какой-либо ясной концептуальной основе. Цели законопроекта не соответствуют заложенному в нем содержанию. Законопроект является экономически и социально необоснованным, а в определенной степени не вполне соответствующим установленной ст. 8 и 34 Конституции РФ свободе экономической, в том числе, предпринимательской деятельности.

Учитывая изложенное, представляется, что проект № 478949-5 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам саморегулирования деятельности патентных поверенных», который вносится депутатами Государственной Думы В.С.Плескачевским, Е.И.Богомольным, Д.Н.Гасановым, П.А.Гужвиным, Ю.В.Коганом, А.М.Плахотниковым, Е.Ю.Семеновым, Г.П.Ивлиевым, не может быть рекомендован к рассмотрению и принятию Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации.

доктор юридических наук,
профессор

А.Е. Шерстобитов