

О предлагаемых нововведениях в области патентных и иных пошлин в Российской Федерации

В.И. ЕРЕМЕНКО (Москва)

Настоящая статья посвящена критическому анализу дискриминационной нормы, закрепленной в проекте постановления Правительства РФ об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах 2011 г., в отношении повышенного размера годовых пошлин, уплачиваемых за поддержание в силе евразийских патентов на территории Российской Федерации.

Vladimir Eremenko, J.S.D., Head of Legal Department of the Eurasian Patent Office

IMMEDIATE IMPROVEMENTS IN THE FIELD OF PATENTS
AND OTHERS FEES IN RUSSIAN FEDERATION

This article is devoted to the reviewing of discriminatory provision established in the draft decree of the Government of the Russian Federation on approval of the Statute on patent and others fees of 2011, with respect of the higher amount of annual fees for maintenance of the Eurasian patents in the territory of the Russian Federation.

Код номенклатуры научных специальностей ВАК 08.00.05

Ключевые слова: патентная пошлина, владелец евразийского патента, пошлина за поддержание евразийского патента в силе, дискриминационная норма, Соглашение ТРИПС

Key words: patent fee, owner of a Eurasian patent, annual fee for maintenance of a Eurasian patent, discriminatory provision, TRIPS Agreement

На сайте Роспатента 27 июня с. г. опубликовано сообщение о проекте постановления Правительства РФ «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного пра-

Еременко Владимир Иванович, доктор юридических наук, начальник Отдела права Евразийского патентного ведомства.

ва на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами» (далее – Положение о патентных и иных пошлинах 2011 г.) и тексты проектов постановления Правительства РФ и Положения о патентных и иных пошлинах 2011 г.¹

В сообщении указывается, что проект постановления Правительства РФ разработан в целях выравнивания размеров патентных пошлин при оказании государственных услуг гражданам РФ и иностран-

¹<http://www.rupto.ru/>

ным гражданам путем предоставления национального режима иностранным лицам.

Намерение благое, хотя, скажу откровенно, довольно-таки запоздалое, поскольку установленная в Положении о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров, утвержденном постановлением Правительства РФ от 12 августа 1993 г. № 793 (далее — Положение о пошлинах 1993 г.), двойная шкала патентных пошлин (завышенная по размеру и в долларах США для иностранных граждан) явно противоречила положениям ст. 2 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в которой закреплен принцип национального режима.

Понятно, что Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС), выполняющая административные функции Парижского Союза, не имеет действенных рычагов воздействия на государства, допускающие нарушение принципа национального режима. Поэтому Российская Федерация, впрочем, как и некоторые другие государства — участники СНГ, на протяжении многих лет без всяких последствий нарушают положения Парижской конвенции.

Другое дело, Всемирная торговая организация (ВТО), которая, в отличие от ВОИС, располагает эффективным механизмом воздействия на государства, нарушающие общий принцип недискриминации в рамках различных соглашений ВТО, в том числе Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашения ТРИПС). Поэтому Российская Федерация, согласно п. 2 проекта постановления Правительства РФ, вынуждена признать утратившим силу постановление Правительства РФ от 10 декабря 2008 г. № 941 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного

знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами» (далее — Положение о патентных и иных пошлинах 2008 г.), в котором существует двойная шкала пошлин: для резидентов и для нерезидентов. Как известно, в 2008 г. двойная шкала пошлин (в рублях и в долларах США) была заменена двойной шкалой в рублях, в соответствии с которой размер пошлин для нерезидентов превышает примерно в 4,5 раза размер пошлин для резидентов в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

В соответствии с п. 3 настоящее постановление Правительства РФ вступает в силу по истечении 10 дней после дня его первого официального опубликования, но не ранее даты вступления Российской Федерации во Всемирную торговую организацию. Иными словами, устранение дискриминационной двойной шкалы пошлин (для нерезидентов и резидентов) ставится в зависимость от вступления России в ВТО. Следует отметить, что это не первый случай в российском законодательстве, когда какое-либо нововведение обуславливается фактом вступления России в ВТО. Так, например, согласно ст. 2 Федерального закона от 11 октября 2010 г. № 271 положения части 6 ст. 18 Федерального закона от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» применяются к правоотношениям, возникшим после дня вступления в силу для Российской Федерации протокола о присоединении Российской Федерации к Всемирной торговой организации. Речь идет о введении в российское законодательство принципа эксклюзивной информации (Data exclusivity), согласно которому не допускается получение, разглашение, использование в коммерческих целях и в целях государственной регистрации лекарственных препаратов информации о доклинических и клинических испытаниях лекарственного препарата в течение

6 лет с даты государственной регистрации этого препарата².

Вместе с тем нельзя не отметить, что в подобных случаях Российская Федерация нарушает требования ВТО, что может послужить еще одним препятствием для присоединения к этой организации.

Одно из главных условий присоединения новых государств к ВТО — приведение их национальных законодательств и практики регулирования внешнеэкономической деятельности в соответствие с положениями пакета соглашений Уругвайского раунда³. Именно в этом состоит суть ужесточенных требований для присоединения к ВТО новых государств, поскольку они должны предварительно выполнить все соглашения Уругвайского раунда, проведя кардинальные изменения в организации и правовом регулировании внешнеэкономических связей, не пользуясь преимуществами, которые имеют члены ВТО, так долго, сколько будет продолжаться процедура присоединения.

Однако упомянутое выше обстоятельство, на мой взгляд, не является единственным препятствием для присоединения к ВТО, поскольку в проекте Положения о патентных и иных пошлинах 2011 г. присутствует дискриминационная норма по отношению как к иностранным, так и к российским гражданам. Речь идет о норме абзаца второго п. 2 данного проекта, согласно которой за поддержание в силе на территории Российской Федерации евразийского патента, выданного в соответствии с Евразийской патентной конвенцией, пошлины уплачиваются Евразийскому патентному ведомству в размерах, превышающих на 25 процентов размеры, предусмотренные подпунктом 1.15.1 приложения

² См. подр.: *Еременко В.И.* Изменения в законодательных актах Российской Федерации, связанные с интеллектуальной собственностью // Биржа интеллектуальной собственности. 2011 г. № 2. С. 6–7.

³ См. подр.: *Еременко В.И.* Присоединение России к ВТО и российское законодательство об интеллектуальной собственности // Биржа интеллектуальной собственности. 2006. № 9. С. 3–15.

к настоящему Положению для соответствующих годовых пошлин за поддержание в силе патента Российской Федерации на изобретение.

Указанная дискриминационная норма появилась еще в 1996 г. в результате внесения соответствующего изменения (другого по форме, но аналогичного по содержанию) в Положение о пошлинах 1993 г. постановлением Правительства РФ от 12 августа 1996 г. № 947 по инициативе тогдашнего руководства Роспатента.

В ее нынешнем виде указанная дискриминационная норма была включена в п. 3 Положения о патентных и иных пошлинах 2008 г. И в настоящее время Роспатент поддерживает эту дискриминационную норму, проявляя этим узковедомственный меркантильный подход, вместо единственно верного шага — предложения об исключении этой нормы из Положения о патентных и иных пошлинах 2011 г. Такой шаг был бы крайне необходим накануне присоединения России к ВТО, так как согласно принципу национального режима Россия обязана приравнять евразийские патенты к российским патентам в том, что касается размера годовой пошлины за поддержание в силе патента на изобретение.

Следует особо отметить, что во всех остальных восьми государствах — участниках Евразийской патентной конвенции (ЕАПК) не допускается дискриминация в отношении уплаты пошлин за поддержание евразийских патентов в силе. Размер таких пошлин в этих государствах равняется размеру пошлин за поддержание в силе национальных патентов, что соответствует смыслу ст. 18 (3) ЕАПК и итогам обсуждения этой статьи на третьем заседании Межгосударственного Совета по охране промышленной собственности в г. Женеве (февраль 1994 г.), на котором было решено, что под правом государств — участников ЕАПК устанавливать размеры пошлин за поддержание евразийских патентов в силе понимается право государств устанавливать размеры этих пошлин равными или меньшими, чем соответствующие размеры национальных годовых пошлин.

Однако уже в 1996 г. Россия отказалась от упомянутого выше подхода к уплате

годовых пошлин за поддержание евразийских патентов в силе на своей территории и далее неизменно придерживается своего сепаратного курса, который может стать помехой на пути ее присоединения к ВТО.

У Евразийского патентного ведомства (ЕАПВ) изначально на этот счет была принципиальная позиция: взимание пошлины за поддержание евразийского патента в силе в размерах, превышающих соответствующие размеры годовых пошлин за поддержание в силе российских патентов, является дискриминационной мерой по отношению к владельцам евразийских патентов (в первую очередь, кстати, в отношении российских граждан) и способно причинить вред евразийской патентной процедуре вследствие удорожания евразийского патента.

На страницах журнала «Изобретательство»⁴ на протяжении многих лет указывалось на незаконность этой дискриминационной нормы в отношении евразийских патентов, актуальность этой проблемы возросла многократно в преддверии очередной, пожалуй, самой реальной попытки присоединения России к ВТО. На самом деле, указанная норма носит вопиюще дискриминационный характер, особенно в отношении российских граждан, которым в своей стране в течение уже 16 лет не предоставляется национальный режим.

Представляется целесообразным рассмотреть некоторые льготы, предусмотренные для заявителей и патентообладателей в соответствии с проектом Положения о патентах и иных пошлинах 2011 г.

Так, согласно п. 6 проекта размер пошлины, предусмотренный подпунктами 1.1, 1.2, 1.3, 2.1, 2.2 и 2.3 приложения к настоящему Положению (речь идет только

о заявочных пошлинах), в случае подачи заявки в электронной форме, уменьшается на 15 процентов. В качестве сравнения можно привести норму § 41 Патентного закона США, согласно которой размер заявочных пошлин уменьшается на 75 процентов, если заявки подаются при помощи электронных средств.

В соответствии с п. 15 проекта заявитель — юридическое лицо, являющееся субъектом малого предпринимательства, уплачивает 50 процентов установленного размера пошлин, предусмотренных подпунктами 1.1, 1.3, 1.5, 1.7, 1.8, 1.9, 1.14 и 1.15.1.1 — 1.15.1.3 приложения к настоящему Положению.

К сожалению, указанная льгота относится к ограниченному числу пошлин. Так, льгота по пошлинам не распространяется на полезные модели, кроме пошлины за регистрацию полезной модели и выдачу патента на полезную модель (считается, что именно в этом объекте промышленной собственности больше всех заинтересованы субъекты малого предпринимательства). Кроме того, льготируются годовые пошлины за поддержание в силе патента на изобретение или патента на промышленный образец только за третий, за четвертый и за пятый годы действия патента.

В пунктах 19 и 20 проекта продублированы льготы по уплате пошлин, которые закреплены в таких же пунктах действующего Положения о патентных и иных пошлинах 2008 г.: соответственно при наличии в заявке на изобретение отчета о патентном поиске или заключения экспертизы, подготовленного одним из международных органов, либо отчета об информационном поиске или в случае подачи патентообладателем заявления о возможности предоставления любому лицу открытой лицензии.

Указанные выше льготы в принципе могут быть предоставлены и иностранным гражданам. При этом наибольшую ценность из них представляет льгота по уплате пошлин в случае подачи заявки в электронной форме.

В настоящее время предусмотрены льготы по уплате ряда пошлин для физических лиц (пункты 12, 13, 14 Положения о патент-

⁴ См. подр.: Еременко В.И. Вот такое сотрудничество... // Изобретательство. 2004. № 7. С. 9–14; К вопросу о государственных пошлинах Российской Федерации // Изобретательство. 2005. № 3. С. 1–7; К вопросу об уплате государственных, патентных и иных пошлин в Российской Федерации // Изобретательство. 2009. № 5. С. 1–11; Странные новости о возможных перспективах взаимоотношений Роспатента и ЕАПВ // Изобретательство. 2011. № 6. С. 9–14.

ных пошлинах 2008 г.) Разработчики предлагают их сохранить в тех же пунктах в обновленном Положении о патентных и иных пошлинах 2011 г. Речь в п. 12 идет о физическом лице, являющемся единственным автором изобретения, полезной модели, промышленного образца и испрашивающем патент на свое имя либо являющемся автором указанных объектов и обладателем соответствующего патента. Указанной льготой может пользоваться как российский, так и иностранный гражданин.

Однако в п. 14 говорится об освобождении от уплаты ряда пошлин физического лица, являющегося ветераном Великой Отечественной войны, ветераном боевых действий на территории СССР, на территории Российской Федерации и на территориях других государств (далее – ветераны боевых действий), а также коллектива авторов, испрашивающих патент на свое имя, или патентообладателей, каждый из которых является ветераном Великой Отечественной войны, ветераном боевых действий. Вполне очевидно, что указанная категория физических лиц, за редким исключением, – это граждане РФ или государств – участников СНГ.

Кроме того, в п. 14 указано, что уплата пошлин в размере 20% установленного размера осуществляется физическим лицом, являющимся инвалидом или учащимся (воспитанником) государственного, муниципального или иного образовательного учреждения, реализующего образовательную или профессиональную программу обучения (за исключением послевузовской), либо коллективом авторов, испрашивающих патент на свое имя, или патентообладателей, каждый из которых является инвалидом или учащимся.

Следует полагать, что последняя категория лиц может относиться исключительно к российским гражданам, и установление для них льгот противоречит положениям ст. 2 Парижской конвенции, не допускающим дискриминации в отношении пошлин.

Больше того, упомянутые выше положения не соответствуют требованиям ВТО. Так, согласно ст. 3 («Национальный

режим») Соглашения ТРИПС каждая страна-член предоставляет гражданам других стран режим не менее благоприятный, чем тот, который она предоставляет своим собственным гражданам в отношении охраны интеллектуальной собственности, кроме исключений, уже предусмотренных, в частности, Парижской конвенцией. Как уже упоминалось, уплата пошлин не относится к числу исключений из национального режима согласно Парижской конвенции.

Ввиду предполагаемого перехода на унитарную шкалу пошлин Роспатенту пришлось отказаться от прогрессивной нормы, предусматривающей значительные льготы для заявителей преимущественно из развивающихся стран, закрепленной в п. 15 Положения о патентных и иных пошлинах 2008 г. В соответствии с указанным пунктом заявитель-нерезидент, имеющий постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории какого-либо государства – участника Парижской конвенции, в котором уровень валового национального дохода, приходящегося на душу населения этого государства, составляет 3000 долларов США и ниже и которое включено в перечень, официально публикуемый ВОИС, или его представитель уплачивает 25% некоторых видов патентных пошлин.

Следует признать, что льготы по уплате пошлин в России, как действующие, так и предполагаемые, являются незначительными и в принципе не оказывают ожидаемого положительного влияния на динамику патентования, т.е. на количество подаваемых в Роспатент заявок. Вместе с тем следует полагать, что существенное повышение патентных и иных пошлин, происходящее примерно каждые пять лет, оказывает негативное влияние на динамику патентования.

Первое значительное повышение пошлин (примерно в три раза) было осуществлено в соответствии с постановлением Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 403 «О внесении изменений и дополнений в постановление Совета Министров – Правительства Российской Федерации от 12 августа 1993 г. № 793».

С принятием Положения о патентных и иных пошлинах 2008 г. состоялось новое лавинообразное повышение пошлин, хотя оно в равной степени коснулось не всех объектов интеллектуальной собственности. В целом, патентные пошлины, т.е. пошлины за патентование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, увеличились в два раза, а за некоторые юридически значимые действия — более чем в три раза, например за преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение. В меньшей степени были увеличены пошлины за юридически значимые действия, связанные с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара.

Вот и очередная предлагаемая редакция Положения о патентных и иных пошлинах 2011 г. сопровождается увеличением размера всех пошлин в среднем на 50 процентов. При этом увеличено общее количество взимаемых пошлин (более чем на десять позиций). Например, согласно новому подпункту 2.41 приложения к настоящему Положению предлагается облагать пошлиной в 2700 руб. публикацию в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности решения суда о нарушении прав правообладателя. Следует иметь в виду, что публикация решения суда о нарушении прав патентообладателя является мерой защиты исключительных прав не только на средства индивидуализации (подпункт 2.41 относится к действиям, связанным с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара), но и на результаты интеллектуальной деятельности (п. 1 ст. 1252 ГК РФ). Кроме того, согласно п. 3 ст. 1250 ГК РФ публикация решения суда о допущенном нарушении осуществляется независимо от вины нарушителя и за его счет (выделено авт. — В.Е.). Иными словами, плательщиком указанной пошлины в соответствии с импера-

тивной нормой закона должен быть правонарушитель.

Вполне очевидно, что очередное повышение размера пошлин скажется на количестве подаваемых в Роспатент заявок со стороны отечественных заявителей и, как следствие, — будет сдерживать изобретательскую активность в стране, поскольку хозяйственные субъекты, занятые в реальном секторе экономики, хронически испытывают финансовые затруднения.

Следует особо подчеркнуть, что разработчики проекта постановления Правительства РФ в целях выравнивания размеров патентных и иных пошлин при оказании государственных услуг не предлагают установить размер пошлин на уровне ныне действующего размера пошлин для резидентов, который и без очередного повышения признается специалистами завышенным для отечественных заявителей и патентообладателей.

В Азербайджане, готовящемся, как и Россия, к вступлению в ВТО, 20 декабря 2007 г. вступил в силу Закон Азербайджанской Республики «О внесении изменений и дополнений в Закон Азербайджанской Республики «О государственной пошлине», согласно которому размер государственных пошлин за регистрацию объектов промышленной собственности уменьшен более чем в три раза и установлена унитарная система таких пошлин. Сказанное выше свидетельствует о том, что в Азербайджане не боятся патентной блокады рынка научно-техническими достижениями иностранных заявителей вследствие дешевизны получения ими азербайджанских патентов. В этой стране больше беспокоятся о стимулировании изобретательской деятельности, являющейся основой инновационного пути развития экономики. А в нашей стране, как всегда, много говорят, но мало делают.

Как показывает мировая патентная практика, размеры патентных пошлин могут уменьшаться, если отдельные государства или региональные патентные ведомства заинтересованы в оживлении изобретательской деятельности на территориях своих стран. В тех государствах, где на первом месте стоит цель пополнения

любыми способами бюджетов, пошлины растут постоянно, иногда, как в России, скачкообразно.

Единственное обоснование постоянно-го увеличения размеров патентных и иных пошлин — инфляционные процессы в стране. На мой взгляд, ставки патентных и иных пошлин должны быть соразмерны не затратам Роспатента, а уровню инфляции в стране. Такой подход принят в мировой патентной практике. Так, согласно § 41 Патентного закона США пошлины могут корректироваться ежегодно для отражения колебаний, имевших место в течение предыдущих 12 месяцев в индексе цен на потребитель-

ские товары, как это определено министром труда. Благодаря указанному критерию, размер пошлин за поддержание в силе патента в США вырос за последние 20 лет только в 2 раза.

Материалы настоящей статьи дают основания сделать вывод о том, что представленный Роспатентом для обсуждения проект постановления Правительства РФ в целом не отвечает избранному курсу на модернизацию страны, а в частности, в связи с дискриминационной нормой в отношении владельцев евразийских патентов, препятствует присоединению России к Всемирной торговой организации.

Х Р О Н И К А

УСТРОЙСТВО ДЛЯ ДИСТАНЦИОННОГО ПОДРЫВА МИН И БОМБ

Ученые из Федеральной политехнической школы Лозанны (EPFL, Швейцария) совместно с учеными из Колумбии разрабатывают устройство, позволяющее с помощью электромагнитных импульсов удаленно подрывать мины и самодельные бомбы.

Самодельные взрывные устройства, состоящие в основном из пластика и небольшого количества металла, очень трудно обнаружить. Именно поэтому такие бомбы часто используются боевиками или террористами. Каждый год такие взрывные устройства убивают или калечат сотни тысяч людей, в основном гражданских.

Группа ученых решила создать устройство, которое может подрывать такие бомбы дистанционно. Исследователям пришлось столкнуться с двумя основными техническими проблемами. Во-первых, нужно было найти способ индуцировать ток достаточно сильный,

чтобы заставить сработать детонаторы мины, даже если она закопана глубоко в землю. Во-вторых, нужно создать устройство, которое может уверенно работать на резонансных частотах различных типов мин, устроенных по-разному. Дело в том, что для сканирования максимального количества частот необходимо генерировать короткие импульсы, которые недостаточно мощны, чтобы подорвать бомбу.

К счастью, после двухлетних исследований ученым удалось установить, что, несмотря на большое разнообразие мин, все они работают на близких частотах. Таким образом, удалось создать систему, которая работает в определенном диапазоне частот и доносит до бомбы больше энергии. Лабораторные испытания изобретения состоялись в ноябре прошлого года в Колумбии. В ходе тестов система смогла подорвать на среднем расстоянии 20 м различные типы самодельных взрывных устройств, которые изготовила команда специалистов-подрывников.

В настоящее время команда ученых работает над прототипом меньшего размера, который сможет надежно функционировать при различной погоде и будет пригоден для полевой работы в сложных условиях, например в Колумбии, где силам безопасности часто приходится передвигаться по небольшим проселочным дорогам.

Проект дистанционного взрывателя для самодельных бомб был рассчитан Национальным университетом Колумбии и Университетом Анд на четыре года.

Устройства дистанционного подрыва мин и самодельных фугасов прежде всего представляют интерес для военных, которым нужно обезопасить свой наземный транспорт. К сожалению, использование подобных устройств чревато опасными последствиями для мирных жителей. Эффективная очистка дорог от бомб, которые подрываются в момент прохождения военного транспорта, наверняка заставит террористов использовать примитивные →