

**Заместитель директора ФИПС  
О.Л. Алексеева**

**Обзор  
подзаконных актов, регламентирующих предоставление государственной услуги по  
государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную  
модель, его дубликата**

**Введение**

В начале этого года на сайте Роспатента (ФИПС) появилась информация о вступлении в силу 27 января 2016 года утвержденных приказами Минэкономразвития России подзаконных актов, регламентирующих отношения, связанные с предоставлением государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата.

Приказом от 30 сентября 2015 года № 702<sup>1</sup> утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата (далее – Регламент, новый Регламент).

Приказом от 30 сентября 2015 года № 701<sup>2</sup> утверждены:

Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их формы (далее – Правила);

Требования к документам заявки на выдачу патента на полезную модель (далее – Требования);

Состав сведений о выдаче патента на полезную модель, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Состав публикуемых сведений);

Состав сведений, указываемых в форме патента на полезную модель (далее - Состав сведений в патенте);

Форма патента на полезную модель (далее – Форма патента).

Положения этих нормативных правовых актов базируются на нормах законодательства о предоставлении государственных услуг и обновленной части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс)<sup>3</sup>.

Настоящий обзор подготовлен в помощь изобретателям, патентоведом, патентным поверенным, экспертам ФИПС, работникам Роспатента, преподавателям и студентам РГАИС и других вузов России.

Обзор позволяет составить представление о некоторых особенностях и взаимосвязи новых актов.

<sup>1</sup>Приказ Министерства экономического развития РФ от 30 сентября 2015 года N 702 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата»;

<sup>2</sup>Приказ Министерства экономического развития РФ от 30 сентября 2015 года N 701 «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм, Требований к документам заявки на выдачу патента на полезную модель, Составов сведений о выдаче патента на полезную модель, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Составов сведений, указываемых в форме патента на полезную модель, Формы патента на полезную модель»;

<sup>3</sup>Федеральный закон от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 35-ФЗ);

### **Новый Регламент**

Регламент - нормативный правовой акт, устанавливающий порядок и сроки предоставления государственной услуги. С точки зрения законодательства о предоставлении государственных услуг Регламент является ключевым документом нового пакета актов.

Регламент устанавливает взаимные права и обязанности заявителя и федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), связанные с предоставлением государственной услуги. Регламент содержит положения, дающие ответы на вопросы, волнующие всех заявителей: какие документы заявитель обязан представить в Роспатент для получения государственной услуги, какие документы он вправе представить в Роспатент по собственной инициативе, в каком порядке и в какие сроки Роспатент обязан предоставить заявителю государственную услугу, из какой последовательности административных процедур и действий состоит услуга, в чем может состоять ее результат, как осуществляется контроль за предоставлением государственной услуги и как можно обжаловать действия, бездействие, решения Роспатента в том случае, если заявитель ими не удовлетворен.

Регламент разработан в соответствии с правилами разработки административных регламентов<sup>4</sup>. Его положения базируются не только на нормах законодательства о предоставлении государственных услуг и нормах Кодекса, но и на нормах Правил, Требований и всех других указанных выше актов. Поэтому Регламент имеет многочисленные отсылки к этим актам.

### **Отличия нового Регламента от его предшественника**

Новый Регламент существенно отличается от своего предшественника - Регламента 2008<sup>5</sup>.

За время действия Регламента 2008 законодательство о предоставлении государственных услуг существенно изменилось. Законодатель установил, что деятельность федеральных органов исполнительной власти по реализации функций, которая осуществляется по запросам заявителей в пределах установленных полномочий, является деятельностью по предоставлению государственных услуг<sup>6</sup>. В связи с этим название нового Регламента изменено. Теперь это регламент по предоставлению государственной услуги, а не регламент по исполнению функции.

В новом Регламенте государственная услуга дополнена «автономной» административной процедурой. Это процедура рассмотрения ходатайства о выдаче дубликата патента. Регламент 2008 не содержит норм, предусматривающих выдачу дубликата патента.

Автономной административной процедурой по выдаче дубликата охранного документа дополнены все регламенты, устанавливающие порядок регистрации объекта интеллектуальной собственности в государственном реестре и выдачи охранного документа.

Кроме того, в связи с принятием Федерального закона от 12 марта 2014 № 35-ФЗ внесены изменения в статью 1379 Кодекса, устанавливающую права заявителя, связанные с преобразованием заявки. Эти права существенно расширены. По этой причине государственная услуга дополнена административным действием по рассмотрению заявления о преобразовании заявки на полезную модель в заявку на промышленный образец.

Одновременно административная процедура, связанная с рассмотрением заявления об ознакомлении с документами заявки, выделена в отдельную государственную услугу. Для этой услуги разработан отдельный пакет документов.

<sup>4</sup>Правила разработки и утверждения административных регламентов предоставления государственных услуг, утвержденные постановлением Правительства РФ от 16 мая 2011 г. N 373;

<sup>5</sup> Административный регламент исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на полезную модель и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на полезную модель, утвержденный приказом Министерства образования и науки РФ от 29 октября 2008г. №326 (далее – Регламент 2008, предыдущий Регламент);

<sup>6</sup>Федеральный закон от 27 июля 2010 г. N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг", ст.2;

Существенное отличие нового Регламента состоит в том, что в нем проверка уплаты пошлины во всех случаях, когда она предусмотрена Положением о пошлинах<sup>7</sup>, выделена в отдельное административное действие, предшествующее осуществлению того юридически значимого действия, за которое она испрашивается (см., например, пп. 66-73 Регламента). Регламентация базируется на принципе, согласно которому никакие административные действия не осуществляются до завершения проверки уплаты пошлины с положительным результатом. Если пошлина не уплачена, либо уплачена с нарушением установленного срока или в размере меньшем, чем размер, предусмотренный Положением о пошлинах, заявка признается отозванной (п. 94 Регламента). Эти требования заявителям целесообразно принимать во внимание.

Новый Регламент устанавливает, что проверка уплаты пошлины осуществляется посредством межведомственного информационного взаимодействия Роспатента с Федеральным казначейством. При проведении проверки используется информация, содержащаяся в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах (ГИС ГМП), в документах заявки и документе, подтверждающем уплату пошлины, если он представлен заявителем. Это регулирование также является новеллой Регламента.

Отличием нового Регламента от предыдущего является детальная регламентация сроков. Регламент устанавливает максимальный срок предоставления государственной услуги (пп.13-15 Регламента), максимальные сроки осуществления административных процедур и действий (пп. 53-176 Регламента). Такая регламентация оптимизирует административные процедуры и действия, способствует предсказуемости деятельности Роспатента, связанной с предоставлением государственной услуги в части сроков, и позволяет любому лицу осуществлять мониторинг их соблюдения.

Еще одна особенность нового Регламента состоит в детальной регламентации результатов всех административных процедур (см., например, пп.93-99, 113-118 Регламента).

Принципиальное отличие нового Регламента состоит в том, что он состоит преимущественно из норм, предусмотренных законодательством о предоставлении государственных услуг.

Регламент 2008 включает также нормы, устанавливающие требования к документам заявки и правила ее рассмотрения. Эти нормы составляли значительный объем Регламента 2008. Теперь эти нормы «выведены» за пределы нового Регламента и включены в специальные нормативные правовые акты, разработка которых предусмотрена статьями 1246, 1374, 1393 Кодекса. Этими актами являются Правила, Требования, Состав публикуемых сведений, Состав сведений в патенте и Форма патента.

### **Структура нового Регламента**

Регламент состоит из пяти разделов:

- а) общие положения;
- б) стандарт предоставления государственной услуги;
- в) состав, последовательность и сроки выполнения административных процедур и действий, требования к порядку их выполнения;
- г) формы контроля за исполнением Регламента;
- д) досудебный порядок обжалования решений и действий либо бездействия органа, предоставляющего государственную услугу, а также должностных лиц.

<sup>7</sup>Постановление Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 года N 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" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2008, N 51, ст.6170; 2011, N 39, ст.5487; 2013, N 47, ст.6106) (далее - Положение о пошлинах);

### **Справочная информация**

Важная для заявителей справочная информация содержится в пунктах 3-8 раздела Регламента «Общие положения». Это, в частности, адреса, телефоны, графики работы Роспатента и ФИПС, в том числе консультационно-справочного пункта, адреса официальных сайтов Роспатента и ФИПС, федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» (далее - Единый портал государственных и муниципальных услуг).

Указанные пункты Регламента устанавливают обязанности Роспатента по предоставлению и размещению справочной информации о государственной услуге.

### **Результаты государственной услуги**

В разделе «Стандарт предоставления государственной услуги» представлена важнейшая для заявителя информация о том, чем может завершиться государственная услуга (какими могут быть ее результаты). Пунктом 12 Регламента предусмотрены следующие возможные результаты:

1) государственная регистрация полезной модели в Государственном реестре полезных моделей Российской Федерации (далее – Государственный реестр), выдача патента и публикация сведений о выдаче патента в официальном бюллетене;

2) принятие и направление заявителю одного из следующих решений:

а) об отказе в выдаче патента;

б) о признании заявки отозванной;

в) об удовлетворении заявления заявителя об отзыве заявки;

г) об удовлетворении заявления о преобразовании заявки на полезную модель в заявку на изобретение;

д) об удовлетворении заявления о преобразовании заявки на полезную модель в заявку на промышленный образец;

3) внесение сведений о выдаче дубликата патента в Государственный реестр, выдача дубликата патента и публикация сведений о выдаче дубликата патента в официальном бюллетене;

4) отказ в удовлетворении ходатайства о выдаче дубликата патента и направление заявителю уведомления об отказе в выдаче дубликата патента.

Результаты по пп.1, 2 перечня относятся к первой части государственной услуги, а по пп.3, 4 – к ее второй автономной части.

Таким образом, государственная услуга считается предоставленной не только в том случае, если выдан патент на полезную модель, но и в том случае, если принято решение об отказе в выдаче патента или о признании заявки отозванной. Кроме того, ход предоставления государственной услуги может завершиться, если будет удовлетворено поданное заявителем заявление об отзыве заявки или заявление о преобразовании заявки на полезную модель в заявку на изобретение или промышленный образец. В таких случаях результатами предоставления государственной услуги являются решения об удовлетворении заявления об отзыве либо о преобразовании заявки.

Вторая часть государственной услуги считается предоставленной, если принято одно из решений, указанных в пунктах 3, 4 перечня.

Следует отметить, что первая часть государственной услуги чаще всего завершается выдачей патента, а вторая часть - выдачей дубликата.

### **Срок предоставления государственной услуги**

Интересующая всех заявителей информация о максимально возможном сроке предоставления государственной услуги, который не может быть превышен, также приведена в разделе Регламента «Стандарт предоставления государственной услуги» (см. пункт 13). Если по заявке не ведется переписка в ходе ее рассмотрения, т.е. не направляются запросы, так как

заявка хорошо оформлена, максимальный срок предоставления услуги (срок получения патента) составляет двадцать четыре месяца.

На первый взгляд срок кажется очень большим. Однако необходимо принимать во внимание составляющие этого срока. Десять месяцев, учтенных в этом сроке, отведены заявителю на уплату пошлины за регистрацию и выдачу патента в соответствии с Положением о пошлинах. Очевидно, что при быстрой уплате этой пошлины, например, в течение месяца с даты направления решения о выдаче патента, максимальный срок предоставления услуги сократится на девять месяцев. Кроме того, в общий расчетный срок включен срок переписки с заявителем по вопросу уплаты пошлин за регистрацию заявки. Уплата пошлин до подачи заявки в установленном размере позволит сократить общий срок еще на три месяца. Сроки проведения формальной экспертизы и экспертизы по существу в большой степени зависят от интенсивности поступления заявок на выдачу патента. В периоды экономических спадов объемы поданных заявок обычно снижаются и сроки сокращаются. Кроме того, в общий срок предоставления государственной услуги входит срок регистрации, публикации и выдачи патента. Этот срок благодаря информационным технологиям непрерывно сокращается.

На практике в настоящее время срок предоставления услуги существенно короче, чем указанный в Регламенте максимальный срок. Если по заявке не ведется переписка, и заявитель быстро оплачивает пошлину за регистрацию и выдачу патента, патент направляется заявителю через 4-5 месяцев со дня поступления заявки в Роспатент.

Вместе с тем, если заявка составлена с ошибками, например, с нарушением требований Кодекса составлена формула полезной модели, может возникнуть необходимость переписки с заявителем. Кроме того, заявитель может подавать в ходе предоставления государственной услуги дополнительные ходатайства и заявления. Во всех таких случаях срок предоставления государственной услуги увеличивается на время, необходимое для осуществления действий по рассмотрению дополнительных материалов, ходатайств, заявлений. Это время также строго регламентировано.

Максимальный срок предоставления государственной услуги в части выдачи дубликата патента составляет два месяца и три недели.

### **Документы, которые заявитель подает в Роспатент**

Раздел Регламента «Стандарт предоставления государственной услуги» содержит сведения о документах, которые заявитель подает в Роспатент в связи с предоставлением государственной услуги (пп.17-19), и о порядке их представления (пп.20-22).

Все документы условно могут быть разделены на три группы.

**К первой группе** относятся документы, которые необходимы для предоставления государственной услуги. Непредставление документов первой группы, в том числе по запросу Роспатента, влечет неблагоприятные для заявителя последствия: заявка может быть признана отозванной либо по ней может быть принято решение об отказе в выдаче патента. Это документы, указанные в п.1 Требований, п.2 и подпункте 18 п.3 Правил.

Пунктом 1 Требований установлен перечень документов, которые должна содержать заявка на полезную модель в соответствии с п. 2 ст.1376 Кодекса. Перечень включает:

- 1) заявление о выдаче патента на полезную модель;
- 2) описание полезной модели;
- 3) формулу полезной модели;
- 4) чертежи, если они необходимы для понимания сущности полезной модели;
- 5) реферат.

К этой же группе документов относятся некоторые документы, указанные в п. 2 Правил. Эти документы подаются в обязательном порядке при подаче заявки либо представляются по запросу Роспатента, если они необходимы для предоставления государственной услуги. К ним относятся:

1) согласие на обработку персональных данных представителя заявителя, не являющегося патентным поверенным (представляется, если заявка подана таким представителем);

2) доверенность, удостоверяющая полномочия такого представителя, если им ведется производство по заявке;

3) перевод документов, прилагаемых к заявке, поданных не на русском языке.

Подпунктом 18 пункта 3 Правил предусмотрено ходатайство о выдаче дубликата патента, необходимое для предоставления государственной услуги в части выдачи дубликата патента.

**Ко второй группе** относятся документы, которые заявитель представляет по собственной инициативе, если у него возникает необходимость в том, чтобы в процессе предоставления государственной услуги Роспатент осуществил какие-либо дополнительные юридически значимые действия (установил конвенционный приоритет, внес изменения в документы заявки, восстановил пропущенный срок или продлил его и т.д.). Это документы, указанные в подпункте 2 п. 2 и п. 3 Правил:

1) копия первой заявки, поданной заявителем в патентное ведомство государства – участника Парижской конвенции, если по заявке, поданной в Роспатент, испрашивается конвенционный приоритет;

2) ходатайство об установлении конвенционного приоритета, если соответствующее указание не сделано в заявлении о выдаче патента;

3) ходатайство о продлении срока подачи заявки, по которой испрашивается конвенционный приоритет, если заявитель не успевает подать заявку в установленный ст. 1382 Кодекса двенадцатимесячный срок;

4) ходатайство о признании права конвенционного приоритета, если заявитель не успевает представить в установленный дополнительный трехмесячный срок копию первой заявки, поданной в государстве – участнике Парижской конвенции;

5) ходатайство о внесении изменений в документы заявки, в том числе в связи с изменением имени автора, имени или наименования заявителя, представителя заявителя, адреса, в связи с передачей права на получение патента, в связи с необходимостью уточнения состава авторов или исправления очевидной или технической ошибки;

6) ходатайство о продлении или о восстановлении срока представления запрашиваемых дополнительных материалов;

7) ходатайство о рассмотрении заявки с участием заявителя;

8) заявление об отзыве заявки;

9) заявление о преобразовании заявки на полезную модель в заявку на промышленный образец, в заявку на изобретение;

10) ходатайство о предоставлении права на освобождение от уплаты патентных пошлин или на их уплату в уменьшенном размере;

11) ходатайство о зачете средств;

12) ходатайство о возврате средств, поступивших в уплату патентной пошлины, или излишне уплаченной суммы патентной пошлины.

**Третью группу** составляют документы, которые также необходимы для предоставления государственной услуги (это документы, подтверждающие уплату пошлины) либо для рассмотрения ходатайства о внесении изменений в документы заявки (это выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, подтверждающая изменение наименования или адреса заявителя (патентообладателя)). Эти документы указаны в п.23 Регламента. Однако Роспатент не вправе запрашивать эти документы, так как располагает возможностью получить их из других органов. Заявитель представляет эти документы только по собственному желанию.

### **Формы и требования к документам, которые заявитель подает в Роспатент**

Регламент не содержит форм заявлений и ходатайств, а также нормы, устанавливающие требования к составлению документов заявки, заявлений и ходатайств, которые заявитель вправе подать в ходе предоставления государственной услуги.

Обязательные формы всех заявлений и ходатайств, включая заявления о выдаче патента на полезную модель, утверждены в качестве приложений к Правилам (см. приложения №№ 1-17). Применявшиеся ранее формы существенно переработаны. Кроме того, разработаны новые формы.

Правила, по которым составляются документы заявки, в том числе заявление о выдаче патента на полезную модель, требования к формуле полезной модели, ее описанию, чертежам и реферату, подробно изложены в Требованиях. В связи с внесением изменений в Кодекс, в том числе в связи с введением проверки новизны, промышленной применимости и достаточности раскрытия, а также новых требований, согласно которым заявка на полезную модель должна относиться к одной полезной модели, а формула полезной модели - к одному техническому решению, правила, по которым составляются документы заявки на полезную модель, существенно переработаны. Это обстоятельство следует принимать во внимание при составлении документов заявки на полезную модель.

Требования к остальным документам установлены Правилами (пп.2, 3) и следуют из форм этих документов.

Все утвержденные формы документов, которые заявитель обязан или вправе представить в связи с предоставлением государственной услуги, размещены на сайте Роспатента (ФИПС).

### **Новые требования к заявлению о выдаче патента, иным заявлениям, ходатайствам**

Форма заявления о выдаче патента на полезную модель претерпела некоторые изменения.

Теперь заявитель должен привести в заявлении о выдаче патента сведения об идентификаторах, необходимых для идентификации заявителя при осуществлении межведомственного электронного взаимодействия федеральных органов исполнительной власти при предоставлении государственных услуг и для государственного учета данных об изобретательской активности.

Кроме того, теперь в заявлении о выдаче патента делается отдельная отметка не только в том случае, если полезная модель создана при проведении работ по государственному или муниципальному контракту, но и в том случае, если полезная модель создана за счет средств федерального бюджета.

Новая особенность формы заявления состоит в том, что теперь в нем в отдельном поле указываются идентификаторы плательщика, которым согласно Положению о пошлинах может быть не только заявитель, но и лицо, действующее по его поручению. Идентификаторы необходимы для поиска сведений об уплате пошлины в Государственной информационной системе Федерального казначейства.

Еще одна особенность заявления о выдаче патента состоит в том, что оно содержит стандартный текст, касающийся персональных данных заявителя и других лиц, указанных в заявлении. Подписывая этот текст, заявитель подтверждает, что ему известно об обязательной обработке персональных данных в Роспатенте. Заявитель также подтверждает, что у него имеются согласия авторов и других субъектов персональных данных, указанных в заявлении, на обработку их персональных данных в Роспатенте. Это требование касается только российских заявителей.

Согласия должны быть оформлены в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных». Форма согласия приведена в приложении № 2 к Правилам. Очевидно, что заявитель должен позаботиться о том, чтобы субъекты персональных данных, указанные в заявлении о выдаче патента, оформили согласия в соответствии с установленными требованиями.

Согласия должны храниться у заявителя и представляются в Роспатент только по запросу Роспатента. Данное правило не распространяется на согласие представителя заявителя, если заявка подана представителем, не являющимся патентным поверенным (см. подпункт 1 пункта 2 Правил). Согласие такого представителя должно быть приложено к заявлению о выдаче патента.

Стандартные тексты, касающиеся персональных данных, включены во все формы заявлений и ходатайств, предполагающие указание персональных данных субъектов персональных данных. Все формы заявлений и ходатайств, подача которых сопровождается уплатой пошлины, имеют поля, в которых должны быть указаны идентификаторы плательщиков.

### **Подача документов в Роспатент**

Заявка и иные документы подаются в Роспатент в порядке, предусмотренном пунктом 12 Правил:

- 1) при личном обращении непосредственно в Роспатент;
- 2) отправлением через организацию почтовой связи;
- 3) по факсу с последующим представлением оригиналов документов, направленных по факсу;
- 4) с использованием официального сайта Роспатента (ФИПС);
- 5) с использованием Единого портала государственных и муниципальных услуг.

### **Электронная форма взаимодействия**

Регламент предусматривает возможность взаимодействия заявителя с Роспатентом в электронной форме через личный кабинет заявителя, созданный на официальном интернет-сайте Роспатента (ФИПС) или на Едином портале государственных и муниципальных услуг. Документы подаются в электронной форме с соблюдением требований, предусмотренных Регламентом. Требования к электронной подаче размещены также на сайте Роспатента (ФИПС).

В случае подачи заявки в электронном виде размер пошлины за регистрацию заявки и принятие решения по результатам формальной экспертизы уменьшается.

Необходимая информация о порядке предоставления государственной услуги в электронной форме размещена на официальном сайте Роспатента (ФИПС). Документ, представленный в Роспатент в электронной форме, признается документом, имеющим юридическую силу в том случае, если он подписан усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя или его представителя (далее – ЭП).

Для подачи заявки в электронной форме необходимо получить сертификат ЭП в Удостоверяющем центре ФИПС или ином удостоверяющем центре, включенном в Перечень уполномоченных удостоверяющих центров единой системы удостоверяющих центров (Перечень УЦ ЕС УЦ).

### **Регистрация заявки**

Согласно п.35 Регламента поступившая в Роспатент заявка на полезную модель регистрируется при отсутствии оснований для отказа в ее приеме, предусмотренных пунктом 13 Правил.

Таковыми основаниями являются отсутствие в составе документов заявки заявления о выдаче патента, либо отсутствие в заявлении сведений о заявителе или его месте нахождения (месте жительства), либо адреса для переписки.

В приеме будет отказано также в том случае, если заявление представлено не на русском языке или оно не поддается прочтению, либо обработка документов заявки невозможна по техническим причинам, связанным с состоянием бумажного носителя.

Основанием для отказа будет также наличие грифа «коммерческая тайна» на документах заявки либо представление документов заявки в электронной форме с нарушением правил электронной подачи.



### **Административные процедуры**

Административные процедуры, которые осуществляются Роспатентом в связи с подачей заявителем заявки на полезную модель, регламентируются положениями раздела Регламента «Состав, последовательность и сроки выполнения административных процедур и действий, требования к порядку их выполнения».

Согласно п.53 Регламента предоставление государственной услуги состоит из следующих административных процедур:

- 1) приема и регистрации заявки;
- 2) проверки уплаты пошлин и формальной экспертизы;
- 3) экспертизы заявки по существу;
- 4) рассмотрения ходатайств, поданных заявителем;
- 5) регистрации промышленного образца в Государственном реестре, публикации сведений о выдаче патента и выдачи патента;
- 6) выдачи дубликата патента.

Однако это не значит, что все административные процедуры реализуются всегда при предоставлении государственной услуги.

Если государственная услуга завершается выдачей патента, то она состоит из первых четырех процедур.

Если рассмотрение заявки завершается принятием решения об отказе в выдаче патента, процесс предоставления государственной услуги ограничивается первыми тремя процедурами.

Если рассмотрение заявки завершается принятием решения о признании заявки отозванной, процесс предоставления государственной услуги может состоять из трех, двух или даже одной процедур. В практике известны случаи подачи заявителем заявления об отзыве заявки на третий день после ее подачи.

Если в процессе предоставления государственной услуги заявителем по собственной инициативе подаются ходатайства, предусмотренные п.3 Правил, перечень административных процедур дополняется процедурами, связанными с рассмотрением этих ходатайств.

Выдача дубликата патента представляет собой отдельную автономную административную процедуру.

Описание каждой административной процедуры начинается с раскрытия оснований для начала административной процедуры, завершается указанием результатов, которыми может завершиться административная процедура, и указанием того, как эти результаты фиксируются.

Каждая административная процедура состоит из последовательности административных действий.

### **Административные действия**

Регламент устанавливает последовательность и содержание административных действий, входящих в состав административных процедур, максимальный срок выполнения административных действий, виды документов, направляемых заявителю и поступающих от заявителя, сведения о должностных лицах, ответственных за выполнение указанных действий.

Регламентом не детализировано содержание ключевых с точки зрения правовой охраны административных действий - формальной экспертизы и экспертизы, по существу. Положения, относящиеся к осуществлению этих действий, подробно регламентированы Правилами (пп. 21-29 и 30-93 соответственно). В частности, пунктом 30 Правил установлено, что экспертиза полезной модели по существу включает:

- 1) проверку соблюдения требования единства полезной модели;
- 2) проверку соответствия полезной модели требованиям, предусмотренным пунктом 4 статьи 1349 Кодекса;
- 3) проверку соответствия полезной модели требованиям, предусмотренным пунктом 6 статьи 1351 Кодекса;
- 4) проверку соответствия полезной модели требованиям, предусмотренным пунктом 5

статьи 1351 Кодекса;

5) проверку соответствия полезной модели требованиям, предусмотренным пунктом 1 статьи 1351 Кодекса;

6) проверку достаточности раскрытия сущности полезной модели в документах заявки, предусмотренных подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1376 Кодекса и представленных на дату ее подачи, для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники;

7) проведение информационного поиска в отношении полезной модели для определения уровня техники, с учетом которого будет осуществляться проверка ее соответствия условиям промышленной применимости и новизны в соответствии с пунктами 2-4 статьи 1351 Кодекса;

8) проверку промышленной применимости и новизны.

Нельзя не отметить, что полноценная экспертиза полезных моделей по существу является новеллой Кодекса, появившейся в нем в связи с принятием Федерального закона № 35-ФЗ. Кроме этой новеллы целесообразно отметить еще два принципиально новых аспекта в регулировании правовой охраны полезных моделей.

В ходе проведения экспертизы по существу осуществляется проверка соблюдения требований, предъявляемых к формуле полезной модели. В частности, осуществляется проверка формулы полезной модели, предусмотренная п.40 Правил, основанная на новом положении подпункта 3 п.2 ст.1376 Кодекса. Согласно этому положению формула полезной модели должна относиться к одному техническому решению. Это требование будет выполнено, если согласно п.40 Требованиям в независимый пункт однозвенной формулы не будут включены:

- альтернативные существенные признаки (признаки, выраженные в виде диапазона непрерывно изменяющихся значений параметра, не рассматриваются в качестве альтернативных признаков);

- характеристика полезных моделей, относящихся к совокупности средств, каждое из которых имеет свое собственное назначение без реализации указанной совокупностью средств общего назначения;

- несколько совокупностей существенных признаков, каждая из которых влияет на достижение собственного технического результата без достижения общего технического результата;

- несколько совокупностей существенных признаков, каждая из которых влияет на достижение собственного технического результата, и при этом признаки всех совокупностей необходимы и достаточны только для достижения технического результата, являющегося суммой результатов.

В последнем случае подразумевается технический эффект, достижение которого обеспечивается за счет двух и более независимых совокупностей существенных признаков, каждая из которых дает свое собственное самостоятельное явление или свойство.

Новая предусмотренная п.1 ст.1390 Кодекса проверка достаточности раскрытия полезной модели осуществляется в соответствии с п. 37 Правил. Для положительного вывода о результатах проверки эксперт должен убедиться в том, что в документах заявки, представленных на дату ее подачи, раскрыты назначение полезной модели, технический результат, обеспечиваемый полезной моделью, совокупность существенных признаков, необходимых для достижения технического результата, а также выполнены требования, предъявляемые к раскрытию полезной модели, установленные пп. 35, 36, 38 Требованиям.

Более подробная информация о новеллах Кодекса, относящихся к полезным моделям, опубликована журнале Патенты и лицензии. Интеллектуальные права.<sup>8</sup>

## **Формы контроля**

<sup>8</sup> Алексеева О.Л. Новое патентное законодательство и практика его применения. Часть I / Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2015. № 9. С. 8–12; Алексеева О.Л. Новое патентное законодательство и практика его применения. Часть III / Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2015. № 11. С. 19-29.

Четвертый раздел Регламента посвящен формам контроля за предоставлением государственной услуги. Регламент предусматривает осуществление текущего контроля, планового и внепланового контроля.

Плановые и внеплановые проверки проводятся с целью выявления фактов нарушения прав заявителей, исследования причин допущенных нарушений, принятия мер, направленных на восстановление нарушенных прав заявителей, на повышение качества и обеспечение полноты предоставления государственной услуги.

Ответственным лицом за принятие решения о проведении текущего, планового и внепланового контролей является руководитель Роспатента или уполномоченное им лицо Роспатента.

Если выявленное нарушение касается направленного заявителю решения, уведомления, запроса или иного документа Роспатента, противоречащего законодательству, и оспаривание этого документа в административном порядке не предусмотрено, руководитель Роспатента или уполномоченное им должностное лицо Роспатента вправе признать решение, уведомление, запрос или иной документ недействительным и отозвать этот документ.

Регламент устанавливает, что любое лицо вправе контролировать соблюдение порядка при предоставлении государственной услуги:

1) с помощью сведений о ходе предоставления государственной услуги, размещаемых на официальном сайте Роспатента (ФИПС) в разделе "Открытые реестры";

2) путем ознакомления после публикации сведений о выдаче патента с документами дела заявки, в том числе дополнительными материалами, исправленными и недостающими документами, представленными заявителем, документами, подготовленными Роспатентом в ходе предоставления государственной услуги и по ее результатам.

### **Порядок обжалования решений и действий**

Пятый раздел Регламента посвящен досудебному (внесудебному) порядку обжалования решений и действий (бездействия) Роспатента, а также его должностных лиц.

Жалоба на действия (бездействие) и решения Роспатента и (или) его должностных лиц, федеральных государственных служащих может быть подана в:

1) Роспатент, в том числе на имя руководителя Роспатента, заместителя руководителя Роспатента или уполномоченного лица Роспатента;

2) Министерство экономического развития Российской Федерации, в том числе на имя Министра, его заместителя.

Жалоба, поступившая в Роспатент, подлежит рассмотрению в течение пятнадцати рабочих дней со дня ее регистрации.

Решения по жалобе на действия (бездействие) и решения должностных лиц Роспатента, федеральных государственных служащих могут быть обжалованы заявителем путем подачи жалобы руководителю Роспатента.

Действия (бездействие) и решения руководителя Роспатента могут быть обжалованы заявителем подачей жалобы в Министерство экономического развития Российской Федерации.

### **Требования и Правила**

Как отмечено выше, положения Регламента базируются на нормах Кодекса, Правил и Требований. По существу Регламент является вторичным документом, который разрабатывался последним в пакете разработанных новых подзаконных актов. Поэтому специалистам, занимающимся патентованием, изучение подзаконных актов лучше начинать с ознакомления с Требованиями. Затем целесообразно изучить Правила, а затем уже перейти к Регламенту.

В первую очередь следует обратить внимание на изменение требования единства полезной модели (п.1 ст.1376 Кодекса, п.2 Требований). Согласно новому требованию единства заявка на полезную модель должна относиться к одной полезной модели. Заявка

признается относящейся к одной полезной модели, если формула полезной модели является однозвенной, состоящей из одного независимого пункта, либо многозвенной, состоящей из одного независимого пункта и зависимых пунктов.

В случае если заявителем будет нарушено требование единства полезной модели, эксперты предложат заявителю подать выделенную заявку (заявки) на полезную модель.

Целесообразно также обратить внимание на новые требования, касающиеся заполнения заявления о выдаче патента на полезную модель. Теперь требуется указывать в заявлении сведения об идентификаторах заявителя, необходимых для при осуществлении межведомственного электронного взаимодействия федеральных органов исполнительной власти и для государственного учета данных об изобретательской активности. Кроме того, теперь требуется сделать отметку в заявлении, если полезная модель создана за счет средств федерального бюджета.

Необходимо также привести сведения о плательщике, которым согласно Положению о пошлинах может быть не только заявитель, но и лицо, действующее по его поручению. В частности, следует указать идентификаторы плательщика, которые необходимы для поиска сведений об уплате пошлины в ГИС Федерального казначейства.

Наконец, подписывая заявление о выдаче патента, теперь заявитель делает пять Деклараций. Две из них касаются идентичности и достоверности документов:

*«Подтверждаю, что копия документов заявки на машиночитаемом носителе является точной копией документов, представленных на бумажном носителе»*

*«Подтверждаю достоверность информации, приведенной в настоящем заявлении».*

Еще две касаются персональных данных заявителя или субъектов персональных данных, упомянутых в заявлении о выдаче патента. Две вторые декларации имеют следующее содержание:

*«Заявителю и его представителю известно, что в соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 6 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (с изменениями) Федеральная служба по интеллектуальной собственности осуществляет обработку персональных данных субъектов персональных данных, указанных в заявлении, в целях и объеме, необходимых для предоставления государственной услуги»*

*«Настоящим подтверждаю, что у заявителя имеются согласия авторов и других субъектов персональных данных, указанных в заявлении, на обработку их персональных данных, приведенных в настоящем заявлении, в Федеральной службе по интеллектуальной собственности в связи с предоставлением государственной услуги. Согласия оформлены в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (с изменениями)»*

Четвертая декларация касается только российских заявок.

Очевидно, что подписывая эти декларации, заявитель принимает на себя обязательство получить согласия на обработку персональных данных с соответствующих субъектов персональных данных, сведения о которых приведены в заявлении о выдаче патента. В Роспатент согласия не представляются за исключением согласия представителя заявителя, не являющегося патентным поверенным (см. подпункт 1 пункт 2 Правил).

Пятая декларация гласит:

*«Заявителю известно, что с информацией о состоянии делопроизводства, в том числе о направленных заявителю документах, можно ознакомиться на сайтах Роспатента ([www.rupto.ru](http://www.rupto.ru)) и ФИПС ([www.fips.ru](http://www.fips.ru)) в сети Интернет».*

Эта декларация приобретает особое значение в связи с изменением порядка исчисления срока представления заявителем запрашиваемых Роспатентом дополнительных материалов, срока подачи возражения на решение экспертизы, а также срока уплаты пошлины. В связи с изменением законодательства теперь все эти сроки исчисляются со дня отправки заявителю соответствующих документов экспертизы. Дата отправки фиксируется на конверте в виде штампа и выводится на сайт ФИПС в сведения о состоянии делопроизводства по заявке.

Подписывая эту декларацию, заявитель лишается возможности утверждать, что ему неизвестно, каково состояние дел по заявке.

Новые положения Правил основаны на нормах Кодекса. Подробно они рассмотрены в упомянутых выше статьях Алексеевой О.Л.

#### **Достоинства и недостатки новых подзаконных актов**

В связи с подготовкой новых подзаконных актов привычные и давно применявшиеся нормы изложены в новой редакции. Достоинство новых норм и соответственно, новых подзаконных актов состоит в лаконичности их изложения.

Вместе с тем, новым подзаконным актам присущи и очевидные, с точки зрения специалистов системы Роспатента, недостатки. К таковым относят:

неудобную структуру подзаконных актов (вместо одного шесть актов),  
отсутствие подразделов в Требованиях и Правилах,  
из актов исключены привычные положения, например, правила установления приоритета, в Регламенте имеется лишняя, по мнению многих специалистов, информация, не имеющая отношения к существу процедур.

Эти недостатки появились не по инициативе Роспатента.

В настоящее время проводится мониторинг применения новых подзаконных актов, после чего в них будут внесены изменения, направленные на устранение выявленных недостатков.

Свои предложения по улучшению актов любой желающий может направить в Роспатент или ФИПС.