**江苏省专利代理行政处罚裁量权基准**

**（征求意见稿）**

**第一条 为规范全省专利代理行政处罚行为，正确行使行政处罚自由裁量权，促进公正、公平执法，维护公民、法人和其他组织的合法权益，依据《中华人民共和国行政处罚法》《专利代理条例》《江苏省知识产权促进和保护条例》《专利代理管理办法》等法律、法规、规章以及规范性文件规定，结合我省实际，制定本基准。**

**第二条 江苏省各级知识产权部门行使专利代理行政处罚裁量权，适用本基准。**

**第三条 知识产权部门发现专利代理机构存在《专利代理条例》第二十五条规定的违法行为，且有下列情形之一的，构成《专利代理条例》第二十五条规定的“情节严重”，应当及时依法移送国务院专利行政部门：**

**（一）使用暴力或者威胁手段严重损害委托人、第三人或者社会公共利益，严重扰乱专利工作秩序、行业秩序，严重干扰专利审查工作或者专利行政执法工作正常进行的；**

**（二）违法所得10万元及以上，或者给委托人、第三人造成直接经济损失50万元及以上的；**

**（三）在知识产权部门查处违法行为期间，拒不纠正或者继续实施违法行为，拒绝提交、隐匿、毁灭证据或者提供虚假、伪造的证据，向有关行政、司法机关的工作人员行贿的；**

**（四）从事非正常专利申请行为，被国家知识产权局初步认定为非正常专利申请，一年内累计达1000件及以上或者主动撤回后再次提交相同申请文件50件及以上的；**

**（五）一年内因有《专利代理条例》第二十五条第一款规定的违法行为，累计受到两次行政处罚的；**

**（六）违法行为情节恶劣，严重损害专利代理行业形象，造成重大或者恶劣社会影响等其他属于“情节严重”情形的。**

**第四条 知识产权部门发现专利代理师存在《专利代理条例》第二十六条规定的违法行为，且有下列情形之一的，构成《专利代理条例》第二十六条规定的“情节严重”，应当及时依法移送国务院专利行政部门：**

**（一）违法所得5万元及以上，或者给委托人、第三人造成直接经济损失50万元及以上的；**

**（二）在知识产权部门查处违法行为期间，拒不纠正或者继续实施违法行为，拒绝提交、隐匿、毁灭证据或者提供虚假、伪造的证据，向有关行政、司法机关的工作人员行贿的；**

**（三）一年内因有《专利代理条例》第二十六条第一款规定的违法行为，累计受到两次行政处罚的；**

**（四）违法行为情节恶劣，严重损害专利代理行业形象，造成重大或者恶劣社会影响等其他属于“情节严重”情形的。**

**第五条 关于不予行政处罚、减轻行政处罚、从轻行政处罚、一般行政处罚、从重行政处罚五个阶次的情形及其适用，按照《江苏省市场监督管理行政处罚裁量权适用规定》（苏市监规〔2022〕10号，以下简称《规定》）执行。**

**第六条 当事人具有本基准所列从轻行政处罚情形之一的，可以从轻行政处罚。具有本基准所列从重行政处罚情形之一的，可以从重行政处罚。同时具有本基准所列从轻、从重行政处罚情形的，应当考虑案件所有情节，综合裁量作出行政处罚决定。**

**第七条 实施专利代理行政处罚，涉及罚款的，按照以下标准计算确定罚款的倍数（数额）：**

**（一）从轻处罚的，罚款倍数（数额）在从最低限到最高限这一幅度中较低的30%部分（含本数）；**

**（二）一般处罚的，罚款倍数（数额）在从最低限到最高限这一幅度中的30%至70%部分（不含本数）；**

**（三）从重处罚的，罚款倍数（数额）在从最低限到最高限这一幅度中较高的30%部分（含本数）。**

**法律、法规、规章仅规定最高罚款倍数或者数额的，最低罚款倍数或者数额以零计算，但拟罚款倍数（数额）不得为零。**

**第八条 法律、法规、规章对专利代理行政处罚自由裁量基准另有规定的，从其规定。**

**第九条 本基准由江苏省知识产权局解释。**

**第十条 本基准自 年 月 日起实施，有效期五年。**

**附件：江苏省专利代理行政处罚裁量权基准表**

**附件**

**江苏省专利代理行政处罚裁量权基准表**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **1** | **违法行为** | | | **专利代理机构合伙人、股东或者法定代表人等事项发生变化未办理变更手续** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第九条第二款** | | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第一项** | | | |
| **裁量阶次** | | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上** | |
| **违法次数** | | **仅1次相关事项发生变化未办理变更手续** | **2次相关事项发生变化未办理变更手续** | **3次以上相关事项发生变化未办理变更手续，屡改屡犯** | |
| **违法行为**  **危害后果** | | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | | **警告，可以处3万元（含）以下罚款** | **警告，处3万元以上7万元以下罚款** | **警告，处7万元（含）以上10万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承接新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理机构执业许可证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **2** | **违法行为** | | | **专利代理机构就同一专利申请或者专利权的事务接受有利益冲突的其他当事人的委托** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十四条第一款** | | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第二项** | | | |
| **裁量阶次** | | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法次数** | | **接受此类委托1次** | **接受此类委托2次** | **接受此类委托3次及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | | **违法所得不足1万元** | **违法所得1万元以上不足5万元** | **违法所得5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | | **警告，可以处3万元（含）以下罚款** | **警告，处3万元以上7万元以下罚款** | **警告，处7万元（含）以上10万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承接新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理机构执业许可证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **3** | **违法行为** | | **专利代理机构指派专利代理师承办与其本人或者其近亲属有利益冲突的专利代理业务** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十四条第二款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第三项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法次数** | **实施此类指派行为1次** | **实施此类指派行为2次** | **实施此类指派行为3次及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足1万元** | **违法所得1万元以上不足5万元** | **违法所得5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处3万元（含）以下罚款** | **警告，处3万元以上7万元以下罚款** | **警告，处7万元（含）以上10万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承接新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理机构执业许可证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **4** | **违法行为** | | **专利代理机构泄露委托人的发明创造内容，或者以自己的名义申请专利或请求宣告专利权无效** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十七条、第十八条** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第四项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法次数** | **实施此类违法行为1次** | **实施此类违法行为2次** | **实施此类违法行为3次及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足1万元** | **违法所得1万元以上不足5万元** | **违法所得5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处3万元（含）以下罚款** | **警告，处3万元以上7万元以下罚款** | **警告，处7万元（含）以上10万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承接新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理机构执业许可证：** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **5** | **违法行为** | | **专利代理机构疏于管理，造成严重后果** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第（五）项，《专利代理管理办法》第五十一条** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十五条第一款第五项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上** | |
| **违法行为 规模** | **违法行为区域范围涉及1个设区市** | **违法行为涉及区域范围1-2个省份** | **违法行为区域范围为3个及以上省份** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足1万元** | **违法所得1万元以上不足5万元** | **违法所得5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处3万元（含）以下罚款** | **警告，处3万元以上7万元以下罚款** | **警告，处7万元（含）以上10万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承接新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理机构执业许可证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **6** | **违法行为** | | **专利代理师未依照本条例规定进行备案** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十二条第一款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十六条第一款第一项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足5000元** | **违法所得5000元以上不足2.5万元** | **违法所得2.5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处1.5万元（含）以下罚款** | **警告，处1.5万元以上3.5万元以下罚款** | **警告，处3.5万元（含）以上5万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承办新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理师资格证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **7** | **违法行为** | | **专利代理师自行接受委托办理专利代理业务** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十六条第一款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十六条第一款第二项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上** | |
| **违法次数** | **自行接受委托1次** | **自行接受委托2次** | **自行接受委托3次及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足5000元** | **违法所得5000元以上不足2.5万元** | **违法所得2.5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成非正常专利申请不足50件或者造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成非正常专利申请50件或者造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处1.5万元（含）以下罚款** | **警告，处1.5万元以上3.5万元以下罚款** | **警告，处3.5万元（含）以上5万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承办新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理师资格证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **8** | **违法行为** | | **专利代理师同时在两个以上专利代理机构从事专利代理业务** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十六条第二款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十六条第一款第三项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上或者在3个及以上专利代理机构执业** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足5000元** | **违法所得5000元以上不足2.5万元** | **违法所得2.5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成非正常专利申请不足50件或者造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成非正常专利申请50件或者造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处1.5万元（含）以下罚款** | **警告，处1.5万元以上3.5万元以下罚款** | **警告，处3.5万元（含）以上5万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承办新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理师资格证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **9** | **违法行为** | | **专利代理师违反本条例规定对其审查、审理或者处理过的专利申请或专利案件进行代理** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十九条第二款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十六条第一款第四项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法次数** | **代理此类专利申请或者专利案件1件** | **代理此类专利申请或者专利案件2件** | **代理此类专利申请或者专利案件3件及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足5000元** | **违法所得5000元以上不足2.5万元** | **违法所得2.5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处1.5万元（含）以下罚款** | **警告，处1.5万元以上3.5万元以下罚款** | **警告，处3.5万元（含）以上5万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承办新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理师资格证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **10** | **违法行为** | | **专利代理师泄露委托人的发明创造内容，或者以自己的名义申请专利或请求宣告专利权无效** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第十七条、第十八条** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十六条第一款第五项** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法次数** | **实施此类违法行为1次** | **实施此类违法行为2次** | **实施此类违法行为3次及以上** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足5000元** | **违法所得5000元以上不足2.5万元** | **违法所得2.5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **警告，可以处1.5万元（含）以下罚款** | **警告，处1.5万元以上3.5万元以下罚款** | **警告，处3.5万元（含）以上5万元（含）以下罚款** | |
| **备注** | | **情节严重或者逾期未改正的，由国务院专利行政部门责令停止承办新的专利代理业务6个月至12个月，直至吊销专利代理师资格证** | | | |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **11** | **违法行为** | | **擅自开展专利代理业务** | | | |
| **违法行为依据** | | **《专利代理条例》第九条第一款** | | |
| **处罚依据** | | **《专利代理条例》第二十七条** | | |
| **裁量阶次** | | **从轻** | **一般** | **从重** | |
| **适用情形** | | **《规定》第九条、第十条规定的情形** | **不具备不予行政处罚、从轻或减轻行政处罚、从重行政处罚情形** | **《规定》第十一条、第十二条规定的情形** | |
| **裁量参考因素** | **违法行为 持续情况** | **不足6个月** | **6个月以上不足1年** | **1年以上** | |
| **违法行为 规模** | **违法行为区域范围涉及1个设区市** | **违法行为涉及区域范围1-2个省份** | **违法行为区域范围为3个及以上省份** | |
| **违法行为**  **危害程度** | **违法所得不足1万元** | **违法所得1万元以上不5万元** | **违法所得5万元以上** | |
| **违法行为**  **危害后果** | **造成他人直接经济损失不足5万元等较轻危害后果** | **造成非正常专利申请不足50件或者造成他人直接经济损失5万元以上不足30万元等较重危害后果** | **造成非正常专利申请50件或者造成他人直接经济损失30万元以上等严重危害后果** | |
| **社会影响 程度** | **无社会影响或者社会负面影响较小** | **造成一定社会负面影响** | **造成较大社会负面影响** | |
| **裁量基准** | | **没收违法所得，并处1倍以上2.2倍（含）以下罚款** | **没收违法所得，并处2.2倍以下3.8倍以下罚款** | **没收违法所得，并处3.8倍（含）以上5倍（含）以下罚款** | |
| **备注** | |  | | | |