

## **Генетические ресурсы – Неофициальный документ, касающийся вопросов для обсуждения**

### **Неофициальный документ, подготовленный Председателем МКГР в течение двухлетнего периода 2012-2013 гг. Его Превосходительством послом Уэйном Маккуком**

На своей двадцать третьей сессии (февраль 2013 г.), посвященной теме генетических ресурсов (ГР), МКГР продолжил разработку «Сводного документа, касающегося интеллектуальной собственности и генетических ресурсов» («Сводный документ»).

В порядке подготовки к двадцать шестой сессии МКГР (февраль 2014 г.) в этом коротком неофициальном документе будет кратко изложен ряд ключевых вопросов, которым члены Комитета, возможно, пожелают уделить повышенное внимание при подготовке к более широким переговорам, направленным на поиск конкретных решений.

При этом члены Комитета, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, какие варианты требуют заключения международного соглашения на уровне ВОИС, а также вопрос о том, существуют ли варианты, которые носят более практический характер и которые могут быть реализованы в уже существующих международно-правовых рамках, исходя из того, что некоторые из таких вариантов уже реализованы.

#### **БОЛЕЕ ШИРОКИЙ КОНТЕКСТ**

Соответствующие международно-правовые рамки, регулирующие доступ к ГР и совместное пользование выгодами от них, обеспечиваются Конвенцией о биологическом разнообразии (КБР) и Нагойским протоколом регулирования доступа к генетическим ресурсам и совместного использования на справедливой и равной основе выгод от их применения к Конвенции о биологическом разнообразии (Нагойский протокол), а также Международным договором о генетических ресурсах растений для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства (МДГРРПСХ) Продовольственной и сельскохозяйственной организации Объединенных Наций.

ГР рассматриваются в рамках МКГР отдельно от двух других тем, а именно от традиционных знаний (ТЗ) и традиционных выражений культуры (ТВК). ТЗ и ТВК, являясь продуктом человеческого разума, могут рассматриваться в качестве «объектов интеллектуальной собственности», пригодных для прямой охраны с помощью документа по интеллектуальной собственности (ИС). В отличие от них, ГР как таковые не являются продуктом человеческого разума, и с ними связаны вопросы ИС иного характера. Однако следует отметить, что ТЗ нередко (но не всегда) связаны с каким-либо генетическим ресурсом, и в этом случае они известны в качестве «ассоциированных ТЗ» (например, традиционные медицинские знания, касающиеся целебных свойств того или иного растительного генетического ресурса).

#### **КАКИЕ ВОПРОСЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ СВЯЗАНЫ С ГР?**

Изобретения, основанные на ГР или созданные с их использованием, могут обладать патентоспособностью. Некоторые государства-члены ВОИС обеспокоены возможностью выдачи патентов на такие изобретения, которые основаны на ГР (и ассоциированных ТЗ) или созданы с их использованием, без выполнения установленных в отношении патентоспособности требований новизны и изобретательского уровня. По мнению ряда государств-членов, защитная охрана ГР должна также касаться заявок на охрану прав ИС,

---

\* Настоящий неофициальный документ служит неформальным ориентиром в том, что касается существенных вопросов, подлежащих обсуждению на предстоящей двадцать шестой сессии МКГР. Это – документ, предназначенный исключительно для размышлений, и он не является рабочим документом для сессии.

которые не подтверждаются выполнением обязательств по доступу к генетическим ресурсам и совместному пользованию выгодами (ДПВ), а именно тех, которые касаются предварительного осознанного согласия (ПОС), взаимосогласованных условий, справедливого и равноправного совместного пользования выгодами и раскрытия происхождения.

В ряде стран введено в действие законодательство, закрепляющее предусматриваемые в КБР обязательства по ДПВ, согласно которым доступ к генетическим ресурсам соответствующей страны должен зависеть от получения в этой стране ПОС, а также согласия на справедливое и равноправное совместное пользование выгодами на основе взаимосогласованных условий. Многие делегации считают, что именно патентная система должна поддерживать и способствовать выполнению этих обязательств по ДПВ, например посредством обеспечения возможности отслеживания их выполнения.

По мнению ряда делегаций, этим должны быть охвачены все объекты ИС, в том числе сорта растений, хотя в этом отношении компетентной организацией для обсуждения вопросов политики на международном уровне и разработкой международных норм является не ВОИС, а УПОВ.

#### КАКОВЫ ЦЕЛИ, КОТОРЫХ ХОТЕЛ БЫ ДОСТИЧЬ МКГР?

МКГР (в части Сводного документа, озаглавленной «Цели политики») в настоящее время определяет две возможные основные цели своих усилий по поиску надлежащих способов регулирования взаимосвязей между ИС и доступом к ГР и совместным пользованием выгодами от них:

- соблюдать международные/национальные законы, относящиеся к ДПВ;
- обеспечивать, чтобы ведомства ИС имели в своем распоряжении соответствующую информацию о ГР и ассоциированных ТЗ для принятия надлежащих и осознанных решений относительно предоставления прав ИС.

#### КАКОВЫ ПРЕДЛАГАЕМЫЕ РЕШЕНИЯ ДЛЯ ЭТИХ ПРОБЛЕМ? ВОЗМОЖНЫЕ ВАРИАНТЫ

**Базы данных** и другие информационные системы: предлагается создать новые или расширить уже существующие базы данных или информационные системы по ГР с целью облегчить патентным экспертам поиск по соответствующему уровню техники и избежать ошибочной выдачи патентов.

**Требования о раскрытии:** один из вариантов заключается в установлении требований о раскрытии, иными словами, таких положений, которые требовали бы указания в заявках на выдачу патента на изобретение (а, возможно, и в заявках на регистрацию других объектов ИС) источника ГР или их происхождения, а также представления доказательств получения ПОС и согласия на совместное пользование выгодами.

**Контракт:** по мнению ряда делегаций, эти вопросы могут быть урегулированы с помощью надлежащим образом составленных контрактов, и в этой связи предлагаются руководящие принципы, касающиеся формулирования связанных с ИС положений таких контрактов.

**Руководящие принципы** или рекомендации в отношении защитной охраны: например, руководящие принципы, призванные облегчить процесс экспертизы патентными органами заявок, касающихся ТЗ или ГР, с целью уменьшить вероятность выдачи патентов на изобретения, которые не отвечают требованиям патентоспособности.

**Совершенствование классификации, поиска и экспертизы:** для облегчения поиска, проводимого патентными экспертами по соответствующему уровню техники, и во избежание ошибочной выдачи патентов в Международную патентную классификацию (МПК) несколько лет назад были включены новые подклассы, которые повысили

эффективность определения соответствующего уровня техники при обработке заявок, касающихся ТЗ. Кроме того, некоторые специализированные журналы по ТЗ были признаны в качестве непатентной литературы для целей проведения патентной экспертизы. Эти практические шаги, предпринятые на начальном этапе функционирования МКГР, можно было бы рассмотреть вновь и расширить сферу их охвата.

## ЧТО УЖЕ СДЕЛАНО?

Базы данных, руководящие принципы проведения патентной экспертизы, усовершенствованные средства классификации, поиска и экспертизы и руководящие принципы составления контрактов не носят подлинно нормативного характера, хотя они и могут помочь в уточнении, дополнении и/или применении нормативов. Они могут быть установлены и реализованы в качестве практических шагов в уже существующих международно-правовых рамках, что в ряде случаев уже и сделано<sup>1</sup>.

## ПРЕДЛАГАЕМОЕ ТРЕБОВАНИЕ О РАСКРЫТИИ

**Как представляется, ключевым нормативным вопросом является предложение, касающееся требования о раскрытии. Это отнюдь не означает, что другие шаги имеют меньшую значимость или в них нет необходимости: на практике они могут оказаться необходимыми для дополнения и применения требования о раскрытии. Вместе с тем они представляют собой те практические инициативы, которые могут быть предприняты государствами и другими заинтересованными сторонами в уже существующих международно-правовых рамках.**

## ПРЕДЛОЖЕНИЕ, КАСАЮЩЕЕСЯ ТРЕБОВАНИЯ О РАСКРЫТИИ: КАКОВЫ СВЯЗАННЫЕ С НИМ ВОПРОСЫ?

Применительно к предлагаемому требованию о раскрытии, возможно, необходимо будет обсудить следующие ключевые вопросы:

- объект (ГР и ассоциированные с ними ТЗ?);
- характер обязательства о раскрытии (императивный или диспозитивный? характер «сущностный» или «формальный»?);
- информация, подлежащая раскрытию (происхождение/источник, доказательство законности доступа, ПОС и совместное пользование выгодами?);

<sup>1</sup> Ряд примеров того, что уже реализовано на практике, приведен в основной части этого документа. Кроме того, под эгидой МКГР ВОИС разрабатывает типовые положения по ИС, которые могли бы включаться в контракты в случае проведения переговоров по взаимосогласованным условиям (см. документ WIPO/GRTKF/IC/17/INF/12). В качестве одного из способов укрепления потенциала была создана база данных о действующих соглашениях, касающихся доступа и совместного пользования выгодами (см. документ WIPO/GRTKF/IC/17/INF/11). По признанию самого МКГР, это – не носящие нормативного характера, практические средства, которые были разработаны некоторое время назад и которые уже находятся в процессе обновления и усовершенствования. По поручению МКГР Секретариат разработал проект руководящих принципов проведения патентной экспертизы (см. документ WIPO/GRTKF/IC/13/7). Что касается усовершенствования средств поиска и систем патентной классификации, то до 2005 г. для лекарственных растений в МПК существовала лишь одна подгруппа – А61К 35/78, – что крайне затрудняло для патентных экспертов определение соответствующего уровня техники при экспертизе патентных заявок, основанных на традиционной медицине. В порядке усовершенствования в МПК для лекарственных растений было включено более 200 новых подгрупп (см. в целом документ WIPO/GRTKF/IC/13/7).

- запуск механизма раскрытия (какая связь или «взаимосвязь» между ГР (и ассоциированными ТЗ) и заявленным изобретением привела бы в действие механизм требуемого раскрытия?);
- последствия невыполнения (отклонение или прекращение обработки рассматриваемой заявки до того, как будет предоставлено право, признание выданного патента недействительным или лишение возможности его защиты или применение административных или уголовно-правовых санкций вне рамок патентной системы без последствий для выданного патента?);
- как это требование будет выполняться, проверяться и контролироваться? (например, через посредство РСТ/PLT?);
- как будет удостоверяться притязание на право на ГР? - Кто будет вправе заявлять притязание или инициировать принятие мер в случае невыполнения требования о раскрытии?
- Как будут решаться проблемы, связанные с частично совпадающими притязаниями нескольких заявителей?;
- какое бремя эти требования будут возлагать на заинтересованные стороны и какой вред может такое требование причинять заинтересованным сторонам, если такая возможность вообще существует;
- будут ли требоваться какие-либо формы компенсации за тот или иной вред?

## ВЫВОДЫ

Иными словами, МКГР необходимо в неотложном порядке рассмотреть следующие вопросы:

- Какие вопросы и варианты, возможно, нужно будет рассматривать посредством международных норм в международно-правовом документе, выработанном ВОИС?
  - До какого уровня детализации должны быть «отрегулированы» эти вопросы и варианты; иными словами, какая степень свободы («политическое пространство») должна быть предоставлена применяющим соответствующие нормы государствам-участникам?
  - Какую рабочую методичку (методики) должен использовать МКГР для ускорения процесса достижения соглашения по этим вопросам и вариантам?
  - Какие из предлагаемых решений, которые по своему характеру являются наиболее практичными, следовало бы доработать и ввести в действие? Каким образом и кому?
-