

Постоянный комитет по патентному праву

Двадцать первая сессия
Женева, 3 – 7 ноября 2014 г.

ОГРАНИЧЕНИЯ И ИСКЛЮЧЕНИЯ ИЗ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ: ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ЗАПАТЕНТОВАННЫХ ИЗОБРЕТЕНИЙ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫМИ ПРОИЗВОДИТЕЛЯМИ И/ИЛИ СЕЛЕКЦИОНЕРАМИ

Документ подготовлен Секретариатом

ВВЕДЕНИЕ

1. На своей двадцатой сессии, состоявшейся 27–31 января 2014 г., Постоянный комитет по патентному праву (ПКПП) принял решение о том, что Секретариатом, в частности, будет подготовлен документ по вопросу об «ограничениях и исключениях из патентных прав», основанный на полученной от государств-членов информации о том, как следующие четыре вида ограничений и исключений применяются в их странах или в их региональных системах, без оценки их эффективности: (i) действия, необходимые для получения разрешений государственных органов; (ii) исчерпание патентных прав; (iii) принудительное лицензирование и/или использование государственными органами; и (iv) ограничения и исключения, касающиеся использования запатентованных изобретений сельскохозяйственными производителями и/или селекционерами. Документ должен также охватывать практические проблемы, с которыми сталкиваются государства-члены при применении этих ограничений и исключений.
2. В соответствии с вышеуказанным решением Секретариат направил государствам-членам и региональным патентным ведомствам письмо С.8261 от 10 марта 2014 г. с предложением представить в Международное бюро сведения, дополняющие или актуализирующие информацию, содержащуюся в их ответах на вопросник по вышеуказанным четырем видам ограничений и исключений из патентных прав. Кроме того, Секретариат предложил направить ответы на вопросник тем государствам-членам и региональным патентным ведомствам, которые еще не представили свои ответы.
3. Таким образом, настоящий документ содержит информацию о том, как в государствах-членах реализованы ограничения и исключения, касающиеся

использования запатентованных изобретений сельскохозяйственными производителями и/или селекционерами. Его задача – представить комплексный и сравнительный обзор практики использования этого вида исключений в соответствии с применимым законодательством государств-членов. Для лучшего понимания сферы действия исключений в конкретных странах авторы документа предлагают ознакомиться с первоначальными ответами, предоставленными государствами-членами и одним региональным патентным ведомством. Вопросник и полный текст ответов на него размещены на веб-сайте электронного форума ПКПП <http://www.wipo.int/scp/en/exceptions>. В целях упрощения доступа к содержащейся в ответах информации все ответы представлены на веб-сайте в матричной форме с гиперссылками на соответствующие разделы соответствующих ответов.

4. Настоящий документ состоит из четырех разделов: (i) справочная информация; (ii) цели государственного регулирования, которыми продиктовано предоставление исключений; (iii) применимое законодательство и сфера действия исключений; и (iv) проблемы с применением исключений.

СПРАВОЧНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

5. Следующие страны указали, что в применяемом ими законодательстве предусмотрены ограничения и/или исключения, касающиеся использования запатентованных изобретений сельскохозяйственными производителями и/или селекционерами: Албания, Австрия, Босния и Герцеговина, Бразилия, Болгария, Хорватия, Чешская Республика, Дания, Финляндия, Франция, Германия, Греция, Латвия, Литва, Мексика, Нидерланды, Норвегия, Польша, Португалия, Республика Молдова, Саудовская Аравия, Сербия, Словакия, Испания, Швеция, Швейцария, Соединенное Королевство, Вьетнам (всего 28 стран).

6. Число стран, которые ввели ограничения и исключения, касающиеся использования запатентованных изобретений сельскохозяйственными производителями и селекционерами, меньше, чем число стран, которые приняли другие виды ограничений и исключений. Во-первых, это может быть связано с тем фактом, что поскольку растения и животные исключаются из числа патентоспособных объектов, нет необходимости вводить исключение для использования сельскохозяйственными производителями и селекционерами изобретений новых видов растений и животных¹. Во-вторых, законы стран могут различаться по сфере применения права, предоставляемого патентом на самовоспроизводящийся материал, т.е. они могут различаться по тому, насколько сфера применения патента на биологический материал распространяется на биологический материал, полученный путем разведения или размножения и обладающий теми же характеристиками, что и запатентованный материал. Поэтому необходимость в введении особых ограничений и исключений, а также применении общего принципа исчерпания для материала, полученного путем дальнейшего разведения или размножения, также может различаться между государствами-членами.

7. Полученные от вышеуказанных государств-членов ответы показали, что, как правило, в данной области применяется четыре вида ограничений и исключений:

- (i) если растительный материал, полученный путем разведения, передается патентообладателем или с согласия патентообладателя сельскохозяйственному производителю в порядке продажи или коммерческой реализации для целей сельскохозяйственного применения, то сельскохозяйственному производителю

¹

См. ответ Индии.

разрешается использовать полученную им продукцию для дальнейшего разведения/размножения в собственном хозяйстве; аналогичным образом, продажа патентообладателем или с его согласия животного репродуктивного материала и другие подобные действия подразумевают разрешение сельскохозяйственному производителю использовать охраняемое поголовье в сельскохозяйственных целях (далее именуется «использованием сельскохозяйственными производителями»);

(ii) патентное право не распространяется на биологический материал, полученный путем разведения/размножения из биологического материала, размещенного на рынке патентообладателем или с его согласия, если разведение/размножение является неизбежным следствием использования биологического материала в целях, для которых он был реализован на рынке, при условии, что полученный материал впоследствии не используется для иного разведения/размножения (далее именуется «использованием материала, полученного путем разведения, в целях, для которых он был реализован на рынке»);

(iii) патентное право не распространяется на действия, совершаемые с целью создания или выведения нового сорта растения (далее именуется «выведением новых сортов растений»); и

(iv) если селекционер не может использовать свое право на сорт растения без нарушения более раннего патента, то может быть выдана принудительная лицензия. В таком случае патентообладатель имеет право на получение перекрестной лицензии на разумных условиях в целях использования охраняемого сорта растения (далее именуется «принудительной перекрестной лицензией»).

8. Поскольку ограничения и исключения из патентных прав, изложенные в подпунктах (i), (ii) и (iv) выше, установлены в Директиве 98/44/ЕС Европейского парламента и Совета Европы от 6 июля 1998 г. о правовой охране биотехнологических изобретений², не удивительно, что ответы на данный раздел вопросника в основном были получены от европейских стран.

9. Отвечая на данный раздел вопросника, некоторые страны указывали на установленные для сельскохозяйственных производителей и селекционеров исключения из прав на сорта растений, а не патентных прав³. Хотя данная информация, размещенная на веб-сайте электронного форума ПКПП, также полезна, она не является предметом настоящего документа, так как ПКПП занимался изучением ограничений и исключений из патентных прав.

ЦЕЛИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОЛИТИКИ, КОТОРЫМИ ПРОДИКТОВАНО ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ИСКЛЮЧЕНИЯ

10. Как правило, в ответах, полученных от государств-членов, указывалось, что установленное для сельскохозяйственных производителей и селекционеров исключение имеет своей целью уравновесить их интересы с интересами патентообладателей. Например, в ответе, полученном от Франции, объяснялось, что исключение увязывает

² В ответах многих стран упоминались статья 11(1) Директивы 98/44/ЕС Европейского парламента и Совета Европы от 6 июля 1998 г. о правовой охране биотехнологических изобретений и статья 14 Постановления Совета (ЕС) № 2100/94 Совета Европейского союза от 27 июля 1997 г. о правах общин на сорта растений (Официальный журнал L 227) (Дания, Финляндия, Франция, Германия, Словакия, Испания и Швеция) или законодательство ЕС в целом (Латвия, Литва и Нидерланды).

³ См. ответы от Аргентины, Бутана, Буркина-Фасо, Франции, Индии, Израиля, Филиппин, Республики Корея, Южной Африки, Судана, Уганды и Соединенных Штатов Америки.

патентные права с законами о воспроизводстве растений и животных. В ответе Португалии было указано, что цель политики состоит в том, чтобы «избежать злоупотребления монопольным правом, сопровождающим патент, и защитить права сельскохозяйственных производителей». При более тщательном рассмотрении обнаруживается, что каждый вид исключения, перечисленный в подпунктах (i) – (iv) выше, связан с отдельной целью политики.

Использование сельскохозяйственными производителями растений и животных, полученных путем разведения и размножения, для целей сельскохозяйственного применения

11. Как правило, цель политики, которой продиктовано предоставление исключения, заключается в том, что сельскохозяйственные производители должны иметь возможность использовать находящийся под патентной охраной биологический материал, полученный путем разведения и размножения, именно в тех целях, в которых он был продан, т.е. для сельскохозяйственного применения. В ответах, полученных от Австрии и Германии, указывалось, что «цель состоит в том, чтобы дать сельскохозяйственным производителям возможность повторно использовать часть выращенной ими продукции для посева, даже если материал для воспроизводства запатентован, поскольку семена предназначены для сельскохозяйственного применения и продавались для этой цели», и что это положение «применяется *mutatis mutandis* к воспроизводству животных».

12. Некоторые государства-члены отметили схожесть исключения для сельскохозяйственных производителей с частным и некоммерческим использованием или применением правила об исчерпании прав⁴. Например, в ответе, полученном от Испании, объяснялось, что использование сельскохозяйственными производителями растений и животных, полученных путем разведения и размножения, «схоже с использованием охраняемых изобретений не в личных, а в коммерческих целях, так как их использование по-прежнему ограничивается непосредственно сельскохозяйственной или животноводческой селекционной деятельностью». Аналогичным образом, в ответе, полученном от Сербии, подчеркивалось, что исключение «не допускает использования в коммерческих целях».

13. Некоторые государства-члены особо отмечали важность выведения новых сортов для сельскохозяйственного производства. Например, в ответе, полученном от Мексики, было указано, что «обычная деятельность сельскохозяйственных производителей, связанная с использованием живого материала как источника вариаций видов (для получения новых сортов), не должна считаться нарушением». В ответе Испании отмечалось, что следует разрешить свободное использование сельскохозяйственными производителями семян или животноводческого репродуктивного материала для «развития и защиты растениеводства и животноводства».

Действия с целью создания или выведения новых сортов

14. Некоторые государства-члены сочли, что предоставление исключения, разрешающего третьим сторонам использовать запатентованный биологический материал, продиктовано целью политики, связанной с выведением новых сортов растений. Например, в ответе Мексики было указано, что исключение преследует цель «не препятствовать технологическому развитию и разрешить деятельность, которая способствует применению изобретений на производстве, техническому прогрессу и распространению технических знаний в сфере патентов, касающихся живого материала». В полученном от Швейцарии ответе объяснялось, что «привилегии, предоставляемые

⁴ См. ответ, полученный от Норвегии.

селекционерам Законом об охране сортов растений, и связанный с ними вопрос о патентной охране должны рассматриваться в контексте привилегии экспериментального использования. Привилегия селекционера представляет собой существенное ограничение действия Закона об охране сортов растений, так как она допускает не только селекцию и выведение новых сортов растений, но в настоящее время и их коммерческую реализацию без разрешения законного владельца первоначального сорта растения».

Принудительное перекрестное лицензирование патентов и права на сорта растений

15. В ответе, полученном от Франции, указывалось, что процедура принудительного перекрестного лицензирования как ограничение патентных прав и прав на сорта растений продиктована задачами политики, которые заключаются в том, чтобы «поощрить патентообладателей к добровольному предоставлению лицензий».

ПРИМЕНИМОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ОБЪЕМ ПРИМЕНЕНИЯ ИСКЛЮЧЕНИЯ

Использование сельскохозяйственными производителями материала или поголовья, полученных путем разведения, для целей сельскохозяйственного применения

Объем применения патентных прав на биологические материалы

16. Ряд государств-членов, которые применяют исключение для использования сельскохозяйственными производителями, пояснили, что в качестве общего правила патентная охрана биологического материала, получающего конкретные характеристики благодаря изобретению, распространяется на любой биологический материал, полученный из такого биологического материала путем разведения или размножения в идентичной или отклоняющейся форме и имеющий те же характеристики⁵. В ответе, полученном от Австрии, было указано, что биологические материалы охраняются только в том случае, если они были «напрямую выведены» из запатентованного биологического материала. Аналогичным образом, обеспечиваемая патентом охрана процесса производства биологического материала распространяется на биологический материал, непосредственно полученный с помощью данного процесса.

Общий объем применения исключения для использования сельскохозяйственными производителями материала или поголовья, полученных путем разведения, для целей сельскохозяйственного применения

17. В качестве ограничения вышеуказанных патентных прав некоторые государства-члены применяют исключение для использования материала или поголовья, полученных путем разведения, для целей сельскохозяйственного применения. Что касается в целом растительного материала, полученного путем разведения, то их законодательство предусматривает, что продажа или любая иная форма коммерческой реализации растительного материала, полученного путем разведения, патентообладателем, или с его согласия, сельскохозяйственному производителю для целей сельскохозяйственного применения подразумевает предоставление сельскохозяйственному производителю разрешения на использование выращенной им продукции для выращивания и разведения им самим в его собственном хозяйстве⁶.

⁵ См., например, раздел 22b(1) Закона о патентах Австрии 1990 г.

⁶ См., например, статью 75(3) Закона о патентах (Официальная газета Боснии и Герцеговины № 53/10); раздел 22 Закона о патентах Австрии; статью 23(3) Закона об охране изобретений Республики Молдова № 50/2008; статью 65(3) Закона о патентах Хорватии (Официальный журнал № 173/2003, 87/2005, 76/2007, 30/2009, 128/2010 и 49/2011); раздел 3b(2) Консолидированного закона о патентах Дании (Закон № 91 от 28 января 2009 г.); раздел 19(4) Закона о патентах Латвии; раздел 3b(1) Закона

18. Что касается животного репродуктивного материала в целом, то продажа или любая иная форма коммерческой реализации племенного поголовья или иного животного репродуктивного материала сельскохозяйственному производителю патентообладателем или с его согласия предполагает получение сельскохозяйственным производителем разрешения на использование охраняемого поголовья в сельскохозяйственных целях⁷. Это включает «предоставление поголовья или иного животного репродуктивного материала в целях осуществления его сельскохозяйственной деятельности», но не «продажу»⁸ или «коммерческое использование» в рамках или в целях коммерческого воспроизводства.

Разрешение, предполагаемое в силу коммерческой реализации

19. Исключение определяется концепцией разрешения, предполагаемого в силу продажи материала. Закон Чешской Республики предусматривает, что для получения разрешения на сельскохозяйственное применение материалов, «являющихся предметом патента», они должны быть получены «от патентообладателя или с его согласия»⁹. В ответе, полученном от Болгарии, было указано, что «продажа или любая иная форма реализации включает в себя предоставление разрешения сельскохозяйственному производителю на использование выращенной им продукции для целей разведения или размножения в его собственном хозяйстве»¹⁰.

Сельскохозяйственное или некоммерческое применение

20. Как правило, исключение для использования сельскохозяйственными производителями не охватывает «коммерческой эксплуатации», «коммерческой репродуктивной деятельности» или «продажи в рамках коммерческой репродуктивной деятельности». Как было указано в ответах, полученных от Дании и Франции, законами многих стран установлено исключение для использования продукции, выращенной сельскохозяйственным производителем, для последующего размножения или разведения в собственном хозяйстве¹¹. В Греции исключение для использования сельскохозяйственным производителем выращенной им продукции и поголовья допускает ведение им его собственной сельскохозяйственной деятельности¹².

21. Что касается использования животных или животного репродуктивного материала сельскохозяйственными производителями для целей сельскохозяйственного применения, то многие государства-члены пояснили, что хотя такое применение включает использование сельскохозяйственными производителями животного репродуктивного

[Footnote continued from previous page]

⁷ о патентах Финляндии; разделы 3b(1) и (3) Закона о патентах Норвегии; и раздел 16(3) Закона о патентах Словакии (Закон о патентах, дополнительных охранных свидетельствах № 435/2001). См., например, статью 38 Закона о промышленной собственности Албании № 9947.

⁸ См., например, раздел 22c(3) Закона о патентах Австрии; статью 75(2) Закона о патентах (Официальная газета Боснии и Герцеговины № 53/10); и аналогично раздел 22 Закона о патентах Австрии.

⁹ Статья 65(2) Закона о патентах Чешской Республики (Закон об изобретениях и рационализаторских предложениях № 527/1990).

¹⁰ Аналогичным образом, см. статью 65(3) Закона о патентах (Официальный журнал № 173/3003, 87/2005, 76/2207, 30/2009, 128/2010 и 49/2011); раздел 3b(2) Консолидированного закона о патентах Дании (Закон № 91 от 28 января 2009 г.); раздел 3b(1) Закона о патентах Финляндии (№ 550/67 от 15 декабря 1967 г. с последними изменениями и дополнениями, внесенными Законом № 954/2010 от 12 ноября 2010 г.).

¹¹ Раздел 3b Консолидированного закона о патентах Дании (Закон № 91 от 28 января 2009 г.); статья L613-5-1 Кодекса интеллектуальной собственности Франции.

¹² Статья 9(1) Указа Президента Греции № 321/2001; аналогичным образом, см. статью 38 Закона о промышленной собственности Албании № 9947 «для целей его сельскохозяйственной деятельности».

материала для собственной сельскохозяйственной деятельности, оно не охватывает использование сельскохозяйственными производителями животного репродуктивного материала в коммерческих целях, например для коммерческого воспроизводства. В ответе, полученном от Соединенного Королевства, например, было указано, что сельскохозяйственный производитель не имеет права продать животных или животный репродуктивный материал, которые были получены в результате «сельскохозяйственного применения им первоначальных животных или материала в рамках коммерческого воспроизводства». В Латвии разрешение включает в себя предложение животных или репродуктивного материала для ведения сельскохозяйственной деятельности¹³. В Испании сельскохозяйственный производитель может продолжать «свою сельскохозяйственную или селекционную деятельность, но не может осуществлять продажу в рамках или в целях коммерческого воспроизводства», а «масштабы и механизмы должны соответствовать установленным законом». Однако в ответе Испании было отмечено, что правовые подходы еще не окончательно сформировались.

Условия для ведения разрешенной сельскохозяйственной деятельности и налагаемые на нее ограничения

22. Некоторые государства-члены налагают определенные ограничения на использование сельскохозяйственными производителями или ставят некоторые условия, такие как выплата вознаграждения. В ответе, полученном от Нидерландов, было указано, что условия установлены в статье 14 Правила (ЕС) № 2100/94 и Исполнительном распоряжении № 874/2009. Например, (i) исключение для растительного материала, полученного путем разведения, распространяется только на определенные виды растений; (ii) количественные ограничения на материал в распоряжении сельскохозяйственного производителя не применяются, если этот материал необходим для его нужд; (iii) выращенная продукция может быть использована для разведения как самим сельскохозяйственным производителем, так и оказывающими ему услуги службами, при условии соблюдения национальных ограничений; (iv) мелкие сельскохозяйственные производители не должны выплачивать вознаграждение патентообладателю; (v) другие сельскохозяйственные производители выплачивают патентообладателю справедливое вознаграждение, которое должно быть ощутимо ниже, чем сумма, взимаемая за лицензионное производство размножаемого материала того же сорта и в той же местности; и (vi) фактический уровень такого справедливого вознаграждения может со временем меняться и зависеть от сортов, подпадающих под исключение. Аналогичным образом, Соединенное Королевство сообщило, что условия, предусмотренные его законодательством, включают в себя «(i) требование о том, чтобы сельскохозяйственный производитель (исключая «мелких производителей») выплачивал справедливое вознаграждение патентообладателю (которое, однако, должно быть меньше вознаграждения, которое сельскохозяйственный производитель должен был бы платить за приобретение у патентообладателя дополнительного размножаемого растительного материала); и (ii) определенная установленная информация по запросу другой стороны должна предоставляться как сельскохозяйственным производителем, так и патентообладателем»¹⁴.

23. В ответе, полученном от Польши, было указано, что степень и условия использования сельскохозяйственными производителями запатентованного биологического материала являются такими же, как и в рамках исключения, предусмотренного национальным законом об охране сортов растений¹⁵. В ответе,

¹³ Раздел 19(5) Закона о патентах Латвии.

¹⁴ Раздел 60(6А) Закона о патентах Соединенного Королевства от 1977 г. и приложение А1 к закону.

¹⁵ Статья 93 Закона о промышленной собственности Польши и Закон о правовой защите сортов растений от 26 июня 2003 г. (JL № 137, текст 1300 от 2006 г. № 126, текст 877 от 2007 г. № 99, текст 662).

полученном от Норвегии, сообщалось, что «королевским указом могут быть установлены условия применения и объемы прав сельскохозяйственных производителей», но «сельскохозяйственные производители не должны платить вознаграждения».

24. В Дании условия использования сельскохозяйственными производителями животного репродуктивного материала определяются Министерством по делам бизнеса и экономического роста¹⁶, в то время как в Соединенном Королевстве исключение для использования животного материала сельскохозяйственными производителями действует без ограничений «в отношении всех видов животных».

25. В Швейцарии сельскохозяйственные производители обязаны получать согласие патентообладателя на передачу другим сторонам выращенной продукции, животных или животного репродуктивного материала в целях их воспроизводства. «Никакие соглашения, ограничивающие или аннулирующие исключительные права сельскохозяйственных производителей в отношении продовольствия и животных кормов, не имеют силы» в Швейцарии. В ответе, полученном от Швеции, сообщалось, что использование прав сельскохозяйственного производителя «не должно выходить за рамки разумного с учетом потребностей сельскохозяйственного производителя и интересов патентообладателя».

Непреднамеренное или неизбежное использование

26. Несколько государств-членов ясно указали, что патентная охрана растительных и животных материалов не распространяется на непреднамеренное или технически неизбежное использование продукции. Согласно ответу, полученному от Австрии, патентная охрана не применяется к биологическому материалу, который «был получен непреднамеренно или получение которого в сельском хозяйстве технически неизбежно»¹⁷. Аналогичным образом, законодательство Германии предусматривает, что права патентообладателя не должны распространяться на биологический материал, производство которого в сельском хозяйстве является «случайным или технически неизбежным»¹⁸.

Использование размножаемого материала в целях, для которых он реализуется на рынке

27. Законы некоторых государств-членов предусматривают, что предоставляемая патентом охрана не распространяется на биологический материал, полученный путем разведения или размножения биологических материалов, реализуемых на рынке, «в случаях, когда разведение или размножение является необходимым следствием использования реализованного на рынке биологического материала»¹⁹. Биологический материал может быть реализован на рынке, например, для использования сельскохозяйственными производителями в целях ведения сельского хозяйства, для использования в частном садовом хозяйстве или для разработки биологического продукта. Исключение применяется, если полученный материал впоследствии не используется для иного разведения или размножения. Например, в ответе, полученном от Польши, отмечалось, что такое действие должно быть «однократным действием по разведению или размножению». В ответе, полученном от Австрии, было указано, что патентная охрана «не распространяется на биологический материал, полученный путем

¹⁶ Раздел 3b Консолидированного закона о патентах Дании (Закон № 91 от 28 января 2009 г.).

¹⁷ Статья 22с(4) Закона о патентах Австрии 1990.

¹⁸ Раздел 9с(3) Закона о патентах Австрии Германии.

¹⁹ Статья 93.1 Закона о промышленной собственности Польши.

репродуктивного или вегетативного размножения биологического материала, выпущенного на рынок патентообладателем или с его согласия на территории Европейского экономического пространства, если репродуктивное или вегетативное размножение является неизбежным следствием того применения, для которого биологический материал был выпущен в коммерческий оборот, при условии, что полученный материал впоследствии не используется для иного репродуктивного или вегетативного размножения»²⁰. В Республике Молдова аналогичное исключение применяется к материалам, выпущенным на рынок на территории Республики Молдова²¹.

28. В законодательстве Португалии установлено аналогичное исключение, которое действует в сочетании с исчерпанием прав в отношении запатентованного биологического материала, продаваемого патентообладателем или с его согласия на территории Европейского экономического пространства²².

Выведение новых сортов растений

29. Законы некоторых государств-членов предусматривают ограничение прав патентообладателя, когда запатентованный растительный материал используется для разведения растений иных сортов. Например, согласно законодательству Франции, «права, предоставляемые [...] не распространяются на действия, совершаемые с целью создания или открытия и разведения растений других сортов»²³. Аналогичным образом, в Бразилии «разрешается некоммерческое использование третьими сторонами объекта патента, относящегося к живому материалу, как первоначального источника вариации сортов или воспроизводства для получения иных видов продукции»²⁴. В ответе, полученном от Мексики, было отмечено, что патентные права не распространяются на «третью сторону, которая в случае патентов, относящихся к живому материалу, использует запатентованную продукцию в качестве первоначального источника вариации сортов или воспроизводства для получения иных видов продукции, кроме случаев, когда такое использование является неоднократным»²⁵.

30. В Швейцарии патентная охрана не распространяется на использование запатентованного биологического материала для целей производства или обнаружения и выведения сортов растений²⁶.

Принудительное лицензирование в случае противоречий в механизмах защиты сортов растений

31. Некоторые государства-члены сообщили, что их процедуры принудительного лицензирования и принудительного перекрестного лицензирования применяются в случаях использования селекционерами-растениеводами запатентованных изобретений и использования патентообладателями растений, охраняемых правами на сорта растений²⁷. Например, соответствующее положение законодательства Франции гласит:

²⁰ Раздел 22с(1) Закона о патентах Австрии.

²¹ Статья 23(2) Закона об охране изобретений Республики Молдова № 50/2008.

²² Статья 103 Кодекса промышленной собственности Португалии.

²³ Статья L613-5-3 Кодекса интеллектуальной собственности Франции. См. также статью 28(5) Закона об охране изобретений Саудовской Аравии № 50/2008.

²⁴ Пункт V статьи 43 Закона Бразилии № 9,279 от 14 мая 1996 г.

²⁵ Пункт V статьи 22 Закона о промышленной собственности Мексики.

²⁶ Статья 9.1 Федерального закона о патентовании изобретений Швейцарии.

²⁷ Статья 23а Закона об изобретениях и регистрации образцов Болгарии; статья 38 Закона о патентах Республики Литва (№ I.372 от 18 января 1994 г. с последними изменениями и дополнениями от 10 мая 2007 г. за № X-1119); статья L613-15-1 Кодекса интеллектуальной собственности Франции; статья 28(5) Закона об охране изобретений Республики Молдова № 50/2008; статья 82(6) Закона о промышленной

«В тех случаях, когда селекционер не может получить или использовать права селекционера-растениевода без нарушения условий более раннего по времени патента, он может подать запрос о выдаче лицензии на применение патента в объеме, в котором такая лицензия необходима для использования охраняемого сорта растений, и в той мере, в какой этот сорт представляет собой, применительно к изобретению, заявленному в этом патенте, значительное техническое достижение и имеет существенное экономическое значение»²⁸. Такая лицензия является неисключительной лицензией и может передаваться только вместе с соответствующей частью предприятия и при условии выплаты соответствующего лицензионного вознаграждения патентообладателю. К ходатайству о предоставлении принудительной лицензии должно быть приложено доказательство того, что селекционер не смог получить у патентообладателя добровольную лицензию и он располагает возможностями для серьезного и эффективного применения изобретения. Кроме того, когда такая принудительная лицензия выдается, патентообладателю предоставляется право на получение на взаимной основе лицензии на использование охраняемого сорта.

32. Аналогичным образом, в Польше принудительная лицензия выдается в случаях, когда отказ патентообладателя в заключении лицензионного соглашения не позволяет селекционеру-растениеводу «удовлетворить спрос внутреннего рынка путем использования запатентованного изобретения»²⁹.

Другие виды ограничений и исключений

33. В дополнение к вышеуказанному некоторые страны предоставили информацию о других общих видах ограничений и исключений, которые также могут касаться сельскохозяйственных производителей и селекционеров. В ответе, полученном от Вьетнама, было указано, что на использование запатентованных изобретений сельскохозяйственными производителями и селекционерами распространяется исключение для личного и некоммерческого применения³⁰.

34. Кроме того, одно из положений в законодательстве Мексики поясняет применяемое в стране правило исчерпания патентных прав на живой материал. Оно гласит, что как только запатентованный продукт, состоящий из живого материала, был законным образом продан на рынке патентообладателем или с его согласия, третья сторона может использовать, ввести в оборот или продать на рынке запатентованный продукт для целей, которые не связаны с размножением или разведением³¹. В ответе, полученном от Мексики, пояснялось, что главная цель положения состояла в том, чтобы «гарантировать свободный оборот товаров, которые продаются на рынке на законных основаниях, что обеспечит более эффективную конкуренцию на внутреннем рынке и снижение цен для потребителей».

ПРОБЛЕМЫ С ПРИМЕНЕНИЕМ ИСКЛЮЧЕНИЯ

35. Большинство Государств-членов указали, что применимая правовая база изъятия считается достаточной для достижения преследуемых целей или не дали никакого ответа

[Footnote continued from previous page]

собственности Польши; статья 29 Закона о патентах (Официальная газета Республики Сербии № 99/1 от 27 декабря 2011 г.).

²⁸ Статья L613-15-1 Кодекса интеллектуальной собственности Франции.

²⁹ Статья 82(б) Закона о промышленной собственности Польши.

³⁰ Статья 125.2 Закона о промышленной собственности Вьетнама от 2005 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными в 2009 г.).

³¹ Статья 22.VI Закона о промышленной собственности Мексики.

на этот вопрос.³² В ответе, полученном от Нидерландов, было указано, что Ассоциация селекционеров-растиеводов Нидерландов инициировала общественную дискуссию по вопросу о желательности введения исключения для селекционеров. По информации ассоциации, «общий фонд сортов растений, доступных для дальнейшего разведения, в последние десять лет быстро снижается в связи с расширением действующих патентных прав». Поэтому Нидерланды подготовили «введение ограниченного исключения в пользу селекционеров [...], которое будет применяться в отношении использования запатентованного биологического материала для целей селекционной работы, то есть для открытия и освоения новых сортов растений». Однако это ограниченное исключение не будет применяться к коммерческой эксплуатации новых сортов растений путем использования запатентованного биологического материала, по крайней мере до тех пор, пока биологическому материалу нового сорта присущи характерные особенности, полученные с помощью запатентованного изобретения. Латвия, Нидерланды, Польша, Португалия и Соединенное Королевство заявили, что никакие новые или дальнейшие изменения не предусмотрены.

36. Большинство Государств-членов заявили, что с практическим применением исключения у них проблем не возникало³³. Однако в ответе, полученном от Мексики, было указано, что, поскольку исключение, разрешающее третьей стороне использовать запатентованную продукцию для получения вариаций или для дальнейшего размножения с целью получения другой продукции, «связано с традиционной практикой сельскохозяйственных производителей», ввиду «предстоящего разрешения на использование коммерческих трансгенных культур» высказывается большое беспокойство относительно толкования исключения для «трансгенных растений и возможного загрязнения традиционных культур пыльцой».

[Конец документа]

³² Босния и Герцеговина, Хорватия, Дания.

³³ Босния и Герцеговина, Хорватия, Дания, Польша, Португалия, Соединенное Королевство.