

Информационная записка¹
к тридцать пятой сессии МКГР

подготовлена назначенным Председателем МКГР
г-ном Иеном Госсом

Введение

Первый сводный документ по генетическим ресурсам (ГР) был подготовлен на двадцатой сессии МКГР в феврале 2012 г. В этом документе была предпринята попытка обобщить предложения и позиции, изложенные в рабочих документах МКГР и предложениях государств-членов. Впоследствии этот документ был существенно доработан на двадцать второй, двадцать третьей, двадцать девятой и тридцатой сессиях МКГР.

В рамках подготовки к тридцать пятой сессии МКГР распространяется настоящая краткая информационная записка, обобщающая ряд ключевых вопросов, которые, возможно, станут предметом особого внимания государств-членов. Государствам-членам также предлагается оценить, какие варианты требуют согласования на международном уровне на площадке МКГР, и выяснить, существуют ли альтернативы более практического характера, которые можно было бы реализовать в рамках существующей международно-правовой базы, исходя из того, что некоторые из них уже применяются на практике. Например, для упрощения поиска, проводимого патентными экспертами для определения соответствующего уровня техники, и во избежание ошибочной выдачи патентов несколько лет назад в Международную патентную классификацию (МПК) были включены новые подклассы, призванные повысить эффективность определения соответствующего уровня техники при обработке заявок, касающихся традиционных знаний. Кроме того, для целей патентной экспертизы было разрешено использовать в качестве непатентной литературы отдельные специализированные журналы по традиционным знаниям.

Подчеркиваю, что взгляды, изложенные в настоящей записке, отражают исключительно мое мнение и не умаляют любых позиции государств-членов по обсуждаемым вопросам. Настоящая записка, будучи информационным документом, не имеет статуса и не является рабочим документом сессии. Она призвана лишь дать пищу для размышления.

При подготовке настоящей записки я опирался на документ WIPO/GRTKF/IC/35/4 (Сводный документ, касающийся интеллектуальной собственности и генетических ресурсов) с тем пониманием, что в нем в виде текстовых формулировок подробно изложены основные позиции государств-членов. Кроме того, я проанализировал следующие документы:

- WIPO/GRTKF/IC/35/5 (Отчет, содержащий компиляцию материалов о базах данных по генетическим ресурсам и связанным с ними традиционным знаниям);
- WIPO/GRTKF/IC/35/6 (Отчет, содержащий компиляцию материалов о режимах раскрытия информации о генетических ресурсах и связанных с ними традиционных знаниях);

¹ Примечание Секретариата ВОИС: Назначенный Председатель МКГР г-н Иен Госс подготовил настоящую информационную записку для того, чтобы помочь государствам-членам в подготовке к тридцать пятой сессии МКГР.

- WIPO/GRTKF/IC/35/7 (Совместная рекомендация по генетическим ресурсам и связанным с ними традиционным знаниям);
- WIPO/GRTKF/IC/35/8 (Совместная рекомендация об использовании баз данных для защитной охраны генетических ресурсов и традиционных знаний, связанных с генетическими ресурсами);
- WIPO/GRTKF/IC/35/9 (Предложение о мандате на проведение Секретариатом ВОИС исследования в отношении мер по недопущению ошибочной выдачи патентов и обеспечению соответствия действующим системам предоставления доступа и совместного пользования выгодами);
- WIPO/GRTKF/IC/8/11 (Раскрытие происхождения или источника генетических ресурсов и связанных с ними традиционных знаний в патентных заявках (предложение ЕС));
- WIPO/GRTKF/IC/11/10 (Декларация в патентных заявках источника генетических ресурсов и традиционных знаний: предложения Швейцарии);
- WIPO/GRTKF/IC/19/11 (Вклад стран-единомышленников в формулировку целей и принципов охраны генетических ресурсов и предварительного проекта статей по охране генетических ресурсов).

Обзор сводного документа

В сводном документе (WIPO/GRTKF/IC/35/4) указаны принципиальные цели разрабатываемого документа с тем пониманием, что существует три альтернативных варианта формулировок и они еще не согласованы. Ключевыми концептуальными элементами этих альтернативных позиций являются:

- *повышение транспарентности [системы ИС] [патентной системы] применительно к ГР и ТЗ, связанным с ГР;*
- *обеспечение взаимной поддержки с международными соглашениями, касающимися ГР и ТЗ, связанных с ГР;*
- *содействие обеспечению ДПВ путем раскрытия страны происхождения или источника ГР в рамках отдельных систем, таких как КБР;*
- *обеспечение того, чтобы ведомства ИС/патентные ведомства имели доступ к надлежащей информации о ГР и ТЗ, связанных с ГР, для предотвращения ошибочного предоставления прав ИС/патентных прав.*

В сводном документе реализованы два следующих общих подхода:

- **Требование о раскрытии информации.** Включение в законодательство в области ИС/патентное законодательство, касающееся раскрытия в заявке определенной информации (например, о стране происхождения или источнике ГР и ТЗ, связанных с ГР), требования о раскрытии в тех случаях, когда предмет/заявленное изобретение включает применение ГР и ТЗ, связанных с ГР, или непосредственно основаны на них. В рамках этого подхода защитные меры рассматриваются как дополнительные, а не альтернативные для достижения принципиальных целей.
- **Защитные меры.** Данный подход предусматривает такие меры, как создание баз данных, добровольных кодексов и руководств для ведомств ИС/патентных ведомств, механизмов третейского урегулирования споров и режимов надлежащей осмотрительности в патентных ведомствах в соответствии с национальным законодательством в интересах обеспечения соблюдения соответствующих режимов ДПВ.

Важнейшие вопросы, которые предлагается рассмотреть на 35-й сессии МКГР

Первым вопросом, требующим рассмотрения, является определение и согласование **цели (целей)** документа. Формулировка цели (целей) была пересмотрена с ориентацией на систему ИС/патентную систему, хотя окончательный вариант все еще не согласован. Получил признание тот факт, что главное внимание в работе ВОИС по тематике ГР следует уделять тому, как система ИС/патентная система способна с помощью требования о раскрытия и/или защитных мер повысить эффективность своего практического функционирования (например, благодаря повышению качества выданных патентов). В свете этой ориентации и по мере возможности данная цель могла бы также обеспечить взаимную поддержку документа с другими международными соглашениями в области ГР и ТЗ, связанных с ГР, например Конвенцией о биологическом разнообразии (КБР) и Нагойским протоколом. С учетом этих соображений государства-члены, возможно, пожелают рассмотреть перспективу объединения трех альтернативных вариантов цели (целей) в рамках сводного документа.

Что касается **требований о раскрытии**, то сводный документ существенно доработан, и в нем предусмотрена возможность создания административного механизма в целях обеспечения транспарентности в рамках системы ИС/патентной системы, а не одного лишь режима, основанного на существенном критерии патентоспособности. Ниже перечислены ключевые вопросы, на которых государства-члены, возможно, пожелают сосредоточить свое внимание на тридцать пятой сессии МКГР:

- Какими должны быть требования о раскрытии: **обязательными или факультативными?**
- Должен ли документ применяться не только к ГР, но и к **их дериватам и ТЗ, связанным с ГР?**
- Чем должно быть **обусловлено** применение требования о раскрытии: «применением» предмета, фактом того, что изобретение «непосредственно основано на» предмете или «непосредственно основано на использовании» предмета?
- **Какая информация** должна раскрываться? Например, нужно ли раскрывать происхождение и/или источник ГР и информацию о соблюдении требований о доступе и совместном использовании выгод, включая сведения о предварительном обоснованном согласии?
- Должны ли быть предусмотрены **исключения и ограничения** в отношении требования о раскрытии и, если да, то какие?
- Должны ли быть отражены в документе вопросы, связанные **правомерностью отнесения объектов ИС/патентов к ГР и/или дериватам**, существующим в природе или извлекаемым из нее, и, если да, где они должны быть отражены: в преамбуле или в основном тексте документа?
- Какими должны быть **последствия несоблюдения?** Должно ли несоблюдение отражаться на действительности выданного патента и, если да, то на каком условии допускается аннулирование?

При анализе сводного документа были выявлены следующие позиции в отношении **защитного подхода**: одни государства-члены полагают, что защитные меры сами по себе, без дополнительных требований о раскрытии, стали бы наилучшим средством для достижения соответствующих целей, тогда как другие утверждают, что требования о раскрытии могут быть дополнены защитными мерами. На фоне этого, возможно, государства-члены решат проанализировать необходимость дополнительных мер **должной осмотрительности** в рамках соответствующего документа. Как представляется, среди государств-членов широко распространено мнение о том, что **базы данных** – независимо от подхода (требование о раскрытии или его отсутствие) –

играют важнейшую роль с точки зрения взаимодействия системы ИС/патентной системы и ГР. Государства-члены могут подумать над тем, должны ли базы данных быть оформлены как самостоятельный защитный механизм для достижения принципиальных целей или они будут дополнять требование о раскрытии.

Поскольку настоящий документ представляет собой краткое и неофициальное изложение основных концептуальных (субстантивных) аспектов, МКРГ, возможно, захочет рассмотреть вопрос о том, какие механизмы и другие мероприятия в рамках МКРГ помогут стимулировать максимально плодотворное обсуждение указанных вопросов и их согласование. В прошлом МКРГ использовал, например, смешанную модель, чередуя пленарные заседания с неофициальными совещаниями; новый мандат на двухлетний период 2018–2019 гг. допускает возможность создания специальной экспертной группы (групп) «для обсуждения того или иного правового, концептуального или технического вопроса».

Другие полезные ресурсы

Хотелось бы отметить, что на веб-сайте ВОИС размещен ряд весьма полезных материалов, которые государства-члены, возможно, пожелают использовать в качестве справочных при подготовке к тридцать пятой сессии МКРГ:

- Требования в отношении патентного раскрытия информации о генетических ресурсах и традиционных знаниях. Основные вопросы. <http://www.wipo.int/publications/en/details.jsp?id=4194>;
- Таблица требований о раскрытии http://www.wipo.int/export/sites/www/tk/en/documents/pdf/genetic_resources_disclosure.pdf;
- Информационная справка № 10. Интеллектуальная собственность и генетические ресурсы. <http://www.wipo.int/publications/en/details.jsp?id=4011>;
- Региональный, национальный, местный и общинный опыт. http://www.wipo.int/tk/en/resources/tk_experiences.html;
- Лекции и презентации по отдельным темам http://www.wipo.int/tk/en/resources/tk_experiences.html#4
 - презентации, посвященные требованиям о раскрытии; и
 - презентации, посвященные базам данных.