

## **Отчет сопредседателей специальной экспертной группы по ТЗ и ТВК Эдвины Льюис и Энтони Какуза: подготовлен по итогам заседания, состоявшегося 26 февраля 2023 года**

Согласно мандату Межправительственного комитета по интеллектуальной собственности, генетическим ресурсам, традиционным знаниям и фольклору (МКГР) главная цель специальной экспертной группы по традиционным знаниям (ТЗ) и традиционным выражениям культуры (ТВК) состояла в обсуждении конкретных правовых, концептуальных или технических вопросов, связанных с четырьмя основными темами:

- a) обычное право
- b) формальности
- c) национальный режим
- d) трансграничное сотрудничество

В информационной записке по существу рассматриваемых вопросов (WIPO/IPTK-TCES/GE/23/2) изложена справочная информация и сформулированы вопросы и задачи, призванные направлять членов специальной экспертной группы в процессе рассмотрения упомянутых тем.

**По теме «Обычно право»** члены специальной группы начали обмениваться информацией о связи обычного права и юридической практики в области интеллектуальной собственности в своих юрисдикциях. Было отмечено, что следует проявлять осторожность в вопросе понимания и использования термина «обычное право». Было также отмечено, что в каждой конкретно взятой местности или области обычное право является одним из источников права и определяет права и обязанности членов общины в отношении ряда важных аспектов жизни, культуры и восприятия мира. Необходимо беречь такое многообразие существующих правовых традиций.

В целом в рамках Группы сложился консенсус по вопросу целесообразности упоминания обычного права в тексте документа: обычное право имеет право сосуществовать с писаным правом, а не быть узурпированным им или находиться в его тени. В тексте следует предусмотреть минимальные стандарты получения доступа к ТЗ/ТВК сторонними субъектами в соответствии с существующими нормами обычного права. Нельзя ожидать, что лица, не принадлежащие к общине, знают существующие обычаи каждого такого сообщества, поэтому используемые в тексте формулировки должны служить ориентиром в плане определенной формы комплексной проверки или правового соответствия нормам обычного права при предоставлении доступа к ТЗ и ТВК при условии, что формулировки будут обеспечивать определенность процедур.

**По теме «Формальности»** общее обсуждение вращалось вокруг принципиальной идеи о том, что формальные требования упрощают процесс пользования правами на ТЗ и ТВК. В силу этого формальности не следует рассматривать как условие для охраны ТЗ и ТВК.

В то же время разные эксперты Группы говорили о том, что признание существующих ТЗ и ТВК нельзя обуславливать какими бы то ни было формальностями, хотя было бы целесообразно предусмотреть их в административных требованиях для этой же цели.

Далее была рассмотрена тема **«Национальный режим»**: эксперты проанализировали практические аспекты (если они существуют) такого режима, а также принудительного обязательства для иностранной державы обеспечивать соответствующий режим для ТЗ или ТВК другой страны или же наличия у такой иностранной стороны прав на ТЗ/ТВК в том же объеме, какой предоставлен местным коренным народам.

Было отмечено, что сформулировать концепцию национального режима в контексте ТЗ и ТВК может быть весьма затруднительно, особенно в правовой среде, не предусматривающей формальные требования. Таким образом, вопрос национального режима следует рассматривать применительно к цели всего документа, а не конкретного раздела.

Кроме того, было высказано мнение, встретившее широкую поддержку, о том, что принцип национального режима мог бы найти воплощение в рамках деятельности «компетентного ведомства» того или иного государства-члена. Особо подчеркивалось, что принцип национального режима заставляет государства-члены признать, что иностранцам будет обеспечен тот же уровень охраны, что и гражданам страны с точки зрения охраны ТЗ и ТВК, при условии соблюдения требований охраны, например в части, касающейся соответствия статусу бенефициара. В отдельных случаях, когда принцип национального режима не может быть применен, можно было бы также рассмотреть вариант трансграничного межгосударственного сотрудничества в той мере, в какой это применимо, и на разовой основе с учетом содержания концепции трансграничного сотрудничества. Следует также учитывать интересы государств-членов, не имеющих собственных коренных народов.

При рассмотрении темы **«Трансграничное сотрудничество»** Группа проанализировала трансграничные ТЗ и ТВК в разных частях мира в исторической перспективе. При этом были рассмотрены положения о трансграничном сотрудничестве в разделе 5.4 Свакопмунского протокола об охране традиционных знаний и выражений фольклора (АРОИС), равно как и статья 11 Нагойского протокола регулирования доступа к генетическим ресурсам и совместного использования на справедливой и равной основе выгод от их применения к Конвенции о биологическом разнообразии.

Члены Группы пришли к единому мнению о необходимости включения в текст положения о трансграничном сотрудничестве в духе и с учетом положений упомянутых документов. При этом было рекомендовано предусмотреть для участвующих государств-членов процедуру консультаций на уровне компетентных органов, прежде чем они заявят права на ТЗ/ТВК.