

УСТОЙЧИВОЕ РАЗВИТИЕ РОССИЙСКИХ РЕГИОНОВ: РОССИЯ И ВТО

X Международная научно-практическая конференция по проблемам экономического развития в  
современном мире

19-20 апреля 2013 г., Екатеринбург

# Структурные альтернативы создания и использования результатов интеллектуальной деятельности

---

А.Е.Шаститко, д.э.н. профессор

Директор центра исследований конкуренции и экономического  
регулирования РАНХ и ГС при Президенте РФ

Профессор экономического факультета МГУ им. М.В.Ломоносова

Изменение — не всегда улучшение

# Мотивация

- Роль инноваций в экономическом развитии и ИС в инновациях, вторая экономическая революция (North, 1981)
- Дискуссия о соотношении антитраста и защиты интеллектуальной собственности в международном дискурсе в прошлом (Machlup, 1958, Arrow, 1962, Nordhaus, 1969) и настоящем: новая страница – дело против Microsoft в США и ЕС (Crandall, Whinston, 2003; Acemoglu, Akcigit, 2012) и т.д; ВТО и TRIPS
- Российская дискуссия о сбалансированности антитраста и защиты ИС в свете дискретных структурных альтернатив (ДСА): «третий антимонопольный пакет» (Шаститко, Курдин, 2012, Шаститко, 2013) и последующие изменения

# Соотношение цели антимонопольного регулирования и защиты интеллектуальной собственности?

- Цели антитраста и политики по защите прав ИС могут быть одни и те же – экономическое развитие, рост благосостояния
- Инструменты – разные, иногда вплоть до взаимоисключения
- Существуют разные ДСА: (1) сильная защита ИС и сильный антитраст, (2) слабая защита ИС и слабый антитраст, (3) сильная защита ИС и слабый антитраст, (4) слабая защита ИС и слабый антитраст
- Вопрос – в поиске и поддержании динамического баланса.

# Практическая проблема

Должны ли антимонопольные запреты в российском законодательстве распространяться на действия по использованию прав на результаты интеллектуальной деятельности?

Комментарий: статус-кво – исключения для РИД в ч.4 ст.10 и ч.9 ст.11 закона «О защите конкуренции», а также в ст. 12 (коммерческая концессия) но в ГК предусмотрена норма «принудительная лицензия», предложение ФАС России – изъять исключения

# Применение антимонопольных запретов к действиям по использованию прав на РИД в США и ЕС? (U. S. DOJ, FTC, 1995; Lisbon Treaty, 2008, European Commission, 2004; Курдин, Комкова, 2012)

1. Патентные соглашения, связанные со сговором (Кросс-лицензирование и патентные пулы; фиксирование цен)
2. Эксклюзивные условия сделки (Исключительное лицензирование и исключительное право на сбыт; оговорка о предоставлении лицензиару исключительных прав на изобретения лицензиата в области предоставления лицензии (*grant-back*); пакетное лицензирование; невозможность оспаривания законности прав ИС.
3. Отказ от сделки или препятствия входу на рынок (односторонний отказ от сделки; обратный платеж)
4. Установление стандартов (патентная засада; проблема вымогательства).

**ПРАВИЛО ВЗВЕШЕННОГО ПОДХОДА – ОЦЕНКА ЭФФЕКТОВ!**

## Пример. Отказ от жесткого наказания до полного оправдания в США

- Компания Kodak оштрафована на 90 млн долларов по результатам разбирательства в рамках дела Eastman Kodak Co. v. Image Technical Services, Inc. - 504 U.S. 451 (1992)
  - Компания Xerox признана невиновной в нарушении требований антимонопольного законодательства в рамках рассмотрения дела CSU, L.L.C. v. Xerox Corp., 531 U.S. 1143 (2001)
  - Kodak реализовывал монопольную власть за границами своих патентов, Xerox - в пределах этих границ
- ≠ЕС (эффективная конкуренция на связанных рынках, благосостояние потребителя, кумулятивные инновации)

# Приводим в соответствии с антимонопольными нормами США/ЕС?

- Односложный ответ «да/нет» в долгосрочном плане ошибочен с точки зрения рисков ошибок I и II рода
- При соблюдении ряда условий, связанных с решением проблемных вопросов в области защиты прав собственности и содержания/применения норм антимонопольного законодательства в долгосрочной перспективе – ответ «да»
- В краткосрочной перспективе больше оснований для односложного ответа «нет», что в первую очередь обусловлено (1) общим состоянием антитраста в России, (2) состоянием дела в сфере создания и защиты прав на РИД

# Долгосрочные перспективы баланса защиты прав на РИД и антитраста

- Злоупотребление правами – универсальная проблема
- Ограничение относительных и абсолютных прав собственности (Furubotn, Richter, 2000) антимонопольными запретами – способ справиться с частью проблем злоупотребления правами
- Возможны ли злоупотребления правами на РИД?  
Да!

НО!...

# Является ли удовлетворительным текущий подход в российском законодательстве?

- Не идеален, но приемлем (не требует срочных мер). ...Почему?
- Обсуждение вопроса о содержании российского антимонопольного законодательства нельзя рассматривать в отрыве от практики применения норм (иначе – ошибка теории импорта институтов) (Шаститко, 2011, Авдашева, Шаститко, Дубиничева, 2011)
- Опасные тенденции в эволюции российского антитраста: (1) ползучий регуляционизм, (2) дисфункциональность норм, (3) игнорирование экономических аспектов хозяйственной практики в правоприменении – перенос «негостеприимной традиции в антитрасте», (4) подмена защиты конкуренции защитой интересов отдельных участников рынка и т.п.) (Shastitko, 2012)

# Соответствует ли реализуемый подход обязательствам России в связи со вступлением в ВТО?

- РИД многообразны и для каждого вида есть свои особенности (например, в вопросе ограничения параллельного импорта в случае использования прав на средства индивидуализации)
- В ВТО нет единых правил по защите конкуренции (также как и отсутствует глобальная антимонопольная политика), а статья 40 ТРИПС носит рекомендательный характер
- Решающее значение имеет практика применения существующих норм национального законодательства
- Что действительно существенно – обеспечение гарантий защиты прав на РИД (в первую очередь для тех РИД, где издержки, связанные с техническими аспектами копирования, близки нулю) (*Шаститко, Курдин, 2012*)

# Режимы исчерпания исключительных прав

Страна	Торговые марки	Патенты	Авторские права
ЕС	Региональный режим	Региональный режим	Региональный режим
США	Национальный режим	Национальный режим	Национальный режим
Япония	Международный режим	Международный режим	Международный режим, исключая кинофильмы
Австралия	Международный режим	Национальный режим до тех пор, пока не продан владельцем патента без четких ограничений	Национальный режим, исключая компакт-диски и книги

# Какова текущая позиция экономической теории по вопросу о соотношении антитраста защиты ИС?

- В экономической теории есть понимание, что особенности ИС не могут не влиять и на особенности для режима антимонопольных исключений
- Однако ставить вопрос о том, что в экономической теории есть нюансированный консенсус в разрезе различных РИД и для всех типов институциональной среды некорректно
- Задача – накопление позитивного знания, в том числе применительно к конкретным обстоятельствам предпринимательской деятельности

Спасибо за внимание!

[aes99@yandex.ru](mailto:aes99@yandex.ru)