

VII Московская юридическая неделя, 21-24 ноября 2017 года

Интеллектуальная собственность против конкуренции: трудности перевода

А.Е.Шаститко

(РАНХ и ГС, МГУ)

aes99@yandex.ru

Мотивация

- Дискуссии вокруг антимонопольных исключений для прав на результаты интеллектуальной деятельности (РИД): 2012г. – настоящее время
- Важность выработки сбалансированного решения с учетом правовых и экономических концепций.
- Проблема «легальной монополии»

Конкуренция и монополия

- Квазиконсенсус среди экономистов: конкуренция важна для экономического развития и, соответственно, роста общественного благосостояния
- Монополия сопряжена с различного рода потерями (чистые потери благосостояния, или треугольник Харбергера; X-неэффективность по Лейбенстайну, трапеция Таллока, ослабленные стимулы к нововведениям по Эрроу)
- Однако, кажется, нет правил без исключений, и одно из них феномен «легальной монополии» - права на РИД – в силу уникальности и неповторимости...

Рынок прав на РИД: исключительность прав – еще не монополия

- Уникальность и неповторимость не всегда означают отсутствие заменяемости. Пример - взаимозаменяемые патенты vs. взаимодополняемые патенты
- Исключительность прав не означает их абсолютности
- Различные режимы антимонопольного контроля соглашений по поводу прав на РИД

***Концепция «легальной монополии»
мертва?.... Отнюдь!***

О предложениях ФАС России (до публикации в ноябре 2017 года проекта изменений в закон «О защите конкуренции»)

- Требования ст. 10 закона «О защите конкуренции» будут распространяться и на действия хозсубъекта, определяющие условия обращения товаров, произведенных с использованием прав на РИД. Аналогично – в ст. 11 для ограничивающих конкуренцию соглашений.

В чем проблемы?

- Сложность обособления РИД от товара, произведенного с помощью РИД
- «Поражение в правах» РИД в форме фактического отказа признать наличие рынка прав на РИД (и, соответственно, возможность злоупотребления правами на данном рынке)
- Недооценка значения концепции исчерпания прав (или первой продажи)...

*... и как следствие - ухудшение
характеристик правовой системы
по сдерживанию
антиконкурентного поведения
вследствие нарушения баланса
ошибок I и II рода*

Рекомендации

- Формализованная поэтапность с применением технологий прослеживаемости институциональных изменений (принудительные лицензии, фармацевтика...) – более подробно см.
http://csr.ru/wp-content/uploads/2016/12/Doklad_konkurencsiya.pdf
- Отказаться от попыток импортирования институтов как общего правила
- Прояснение и удерживание видения картины «конкуренция vs права на РИД» в целом

Спасибо за внимание!