

«ЗАЩИТА КОНКУРЕНЦИИ И ПРАВ НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В  
РОССИИ: КАК ОБЕСПЕЧИТЬ НАИЛУЧШЕЕ СОЧЕТАНИЕ?»

*АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РФ  
11 ДЕКАБРЯ 2017 ГОДА*

# "КАК ОБЕСПЕЧИТЬ НАИЛУЧШУЮ СОВМЕСТИМОСТЬ ЗАЩИТЫ КОНКУРЕНЦИИ И ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ?"

11.12.2017

А.Е.Шаститко, МГУ имени М. В. Ломоносова,  
РАНХ и ГС при Президенте РФ

Без нововведений нет  
экономического развития...

# Всегда ли конкуренция хороша для инноваций: результаты исследований

3

- Конкуренция между фирмами, **разрабатывающими** один и тот же продукт или процесс, стимулирует инновации
- Конкуренция между фирмами, **производящими** уже существующий товар, заставляет их стремиться к снижению издержек и повышению качества

**НО...**

- Фирмы, ожидающие более **интенсивной конкуренции** на товарном рынке **после** внедрения инновации, имеют **меньше** стимулов к вложениям в исследования и разработки
- У фирмы появляется **дополнительный стимул** к нововведениям, если они **могут предотвратить** вложения конкурирующих фирм в их собственные исследования и разработки [Baker, 2007].

# Дискуссии 2011-2017 гг.

4

- Три группы экспертов
- Несколько раундов обсуждения
- Большое количество публикаций
- Отражается ли приращение знания в следующем раунде дискуссии?
- Последовательность (предсказуемость) в принимаемых решениях в порядке правоустановления: в чем именно состоят новые предложения ФАС России в отношении иммунитетов для РИД?...

# Возможные последствия отмены иммунитетов для отношений по поводу прав на РИД (I)

5

- Вероятность отказа от эффективных форм организации взаимоотношений, на рынке РИД
  - ▣ Речь идет о гибридных формах соглашений, в частности о вертикальных ограничивающих соглашениях
  - ▣ Например, как разъясняет Еврокомиссия (*“Guidelines on the application of Article 101 of the Treaty on the Functioning of the European Union to technology transfer agreements 2014/C 89/03”*) :
    - “The TTBER also exempts agreements between the licensor and the licensee where the agreement imposes obligations on the licensee as to the way in which it must sell the products incorporating the licensed technology”
  - ▣ Что в России:
    - Безопасная гавань для коммерческой концессии
    - Безопасная гавань для доли в 20% на каждом рынке
  - ▣ Покрывает ли это все возможные случаи по лицензированию РИД? Или на всякий случай все называть договором коммерческой концессии?
- В итоге может быть избрана субоптимальная форма взаимодействия – просто вертикальная интеграция или, наоборот, отказ от вертикальных ограничений, что способно привести к росту издержек (в том числе трансакционных) [Курдин, Шаститко, 2017]

# Возможные последствия отмены иммунитетов для отношений по поводу прав на РИД (II)

6

- Патентные споры
  - Споры о границах патентов (или иных исключительных прав на РИД) и о тех ограничениях, которые они могут фактически накладывать на участников рынка
  - Споры о патентных и иных исключительных правах в таком случае не смогут быть отвергнуты ФАС на основе ссылки на исключения из ст. 10 и 11 закона «О защите конкуренции» (вовлеченность антимонопольного органа в хозяйственные споры)
  - Содержательно это выходит за пределы компетенции ФАС (правомерно ли ввести новое техническое решение конкурента в производство – или оно нарушает патент?), но каким образом и на каких основаниях ФАС будет отклонять жалобы такого рода, если они действительно ограничивают конкуренцию?

# Возможные последствия отмены иммунитетов для отношений по поводу прав на РИД (III)

7

- Преодоление риска необоснованного использования «безопасной гавани РИД»
  - В силу довольно общих формулировок закона «О защите конкуренции» широкий круг отношений может быть интерпретирован как «действия по осуществлению исключительных прав» или «соглашения о предоставлении или отчуждении права использования РИД», что и используют недобросовестные правообладатели
  - При отмене иммунитетов с ФАС снимается бремя доказательства обратного, хотя в ряде случаев ФАС и сейчас решает эту не всегда тривиальную задачу (от ошибок II рода к ошибкам I рода)
- Возможно ли ее универсальное решение без отмены иммунитетов?
  - На основе методики или разъяснений (по аналогии с разъяснениями ФТК и Минюста США)

# Возможные последствия отмены иммунитетов для отношений по поводу прав на РИД (IV)

8

Контекст (связность) применения норм имеет значение для оценки возможных эффектов

- Эффекты применения смежных норм
  - ▣ Коллективное доминирование (важность разъяснений по применению данной нормы в будущем, но зависимость от предыдущей практики...)
  - ▣ Допустимые практики ценообразования
- Опыт установления факта наличия товарного рынка (к проблеме «легальной монополии»)
  - ▣ Что для продажи и что не для продажи?
  - ▣ Что именно является объектом гражданских прав?
  - ▣ Что есть введение в гражданский оборот?



# Развилки для преодоления рисков снятия иммунитетов в отношении РИД

9

- Снятие антимонопольных иммунитетов или сохранение (на определенный период или с условием)
- Введение разъяснений регулятора в отношении прав на РИД, или накопление знаний, необходимых участникам рынка на основе изучения правоприменения (в том числе по делам, которые могут иметь отношение к РИД и по которым приняты решения)
- Разделение антимонопольных режимов для разных типов РИД (авторские права, промышленная собственность) или «один размер для всех»
- Изменение ГК РФ для фиксации специальных видов отношений в сфере обращения прав на РИД
- Новые требования к применению взвешенного подхода
- Особые правила для социально значимых сфер

Спасибо за внимание!

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