

**Круглый стол «Соглашения о реализации исключительных прав: предложения к разьяснениям о применении гражданского и антимонопольного законодательства»  
Аналитический центр при Правительстве РФ  
Москва, 16 октября 2013 г.**

# **Антимонопольные исключения для РИД: за и против**

Шаститко А.Е.

Д.э.н., профессор, заведующий кафедрой конкурентной и промышленной политики экономического факультета МГУ им М.В.Ломоносова, директор центра исследования конкуренции и экономического регулирования РАНХ и ГС при Президенте РФ

# Три варианта ответа

- Антимонопольные исключения должны быть безоговорочно устранены из ст. 10 и 11 закона «О защите конкуренции»
- Антимонопольные исключения должны быть полностью сохранены
- Антимонопольные исключения в нынешнем виде могут/должны быть устранены, но при обязательном соблюдении ряда условий

# Оговорки для обсуждения вариантов ответа

- Многообразии форм, в которых существуют РИД, в том числе РИД и *приравненные* к ним средства индивидуализации
- Многообразии наборов прав на РИД и отношений по поводу этих прав, включая, но не исключительно отношения в связи с параллельным импортом
- Зарубежный опыт имеет значение с точностью до ограничений на возможность импорта институтов
- Множественность источников ограничений конкуренции (помимо использования прав на РИД) = смежные области

# Устранение исключений: почему «да»

- «Довод к авторитету»: опыт США, ЕС, а также ... Китая
- «По аналогии»: если есть проблема злоупотребления правами, то почему эту проблему нельзя решать применительно к РИД
- «После – значит вследствие»: топология интегральных микросхем
- Экономическая теория: возможность использования РИД для блокирования нововведений («эффекты эффективности»)

# Устранение исключений: почему «нет»

- Импорт институтов – не то же самое, что импорт правил
- Даже в США и ЕС существуют особенности режима антимонопольного контроля для класса отношений, которые в противном случае запрещены *per se*
- Китай – запрет неоднозначный и не применяется (до разработки соответствующих подзаконных актов)
- Возможно, источниками ограничения конкуренции являются иные факторы, а не РИД (проблема «стрелочника»)
- «Дилемма разработчика» (особенно в некумулятивных нововведениях)

# Статус-кво: почему «да»

- Минимальные издержки обучения
- Относительно более высокая правовая определенность
- Режим работы административной системы «по жалобам»
- Опыт применения нормы о коллективном доминировании
- Все вопросы, связанные с отношениями по поводу РИД и прав на них урегулированы в ГК РФ: существование возможности ограничения монополистической деятельности с использованием РИД посредством принудительных лицензий

# Статус-кво: почему «нет»

- По мере повышения значения РИД в получении результата и распределении выигрышей злоупотребление правами могут стать более разнообразными и опасными
- Противоречит лучшим практикам (ЕС и США)

# Институциональное проектирование: почему «да»

- Поиск наилучшего баланса между ошибками I и II рода в правоустановлении и правоприменении с учетом (1) разнообразия РИД, (2) разнообразия отношений по поводу РИД, (3) доступных (реализуемых) стандартов правоприменения
- Учет опыта США, ЕС, Китая и других стран с учетом возможностей административной системы и накопленного опыта правоприменения



# Институциональное проектирование: почему «нет»

- Слишком сложно (информация+”мозги”+ сопряженность с другими изменениями + согласования групп интересов)...
- Неблагоприятный опыт ОРВ в разных сферах
- Нет «низко висящих плодов»
- Короткий горизонт принятия решений (высокая вероятность близоруких решений)

# И ВСЕ-ТАКИ... ЧТО ДЕЛАТЬ?

Состояние дел с использованием прав на РИД как инструмента ограничения конкуренции в разрезе (1) различных объектов, (2) пучков правомочий, (3) сферах (отраслях/срезах, как например, с параллельным импортом)

В числе первых попыток – проект Сколково-НИУ ВШЭ 2012-2013 гг по вопросам ИС; проект РАНХ и ГС «Обеспечение сбалансированности защиты прав ИС и конкуренции в странах с развивающимися рынками»)

## ...А ТАКЖЕ

- Соотнесение с набором ситуаций, которые стали основанием для разработки документов по применению антимонопольных запретов для случая использования прав на РИД в хозяйственном обороте в ЕС и США (с учетом рекомендаций ОЭСР в адрес России не по форме, а по существу)
- Разработка и методических рекомендаций (разъяснений) по применению антимонопольных запретов в случаях использования прав на РИД **ПАРАЛЛЕЛЬНО** с обсуждением поправок в закон «О защите конкуренции»

*«Монополистические» трактовки контрактных отношений обычно выдвигаются тогда, когда экономисты, юристы или другие заинтересованные в этом вопросе исследователи сталкиваются с контрактной практикой, которая им непонятна. Поскольку мы очень невежественны (в этой области), число непонимаемых явлений деловой жизни оказывается довольно значительным, а объяснение с помощью монополии — частым»*

*Рональд Коуз*

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

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