

**ЭКСПЕРТНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации**  
**и совершенствованию гражданского законодательства**  
**по резолюции Общественной палаты Российской Федерации**  
**по итогам круглого стола на тему «Перспективы развития**  
**интеллектуальной собственности в России в контексте**  
**антимонопольного регулирования. Продолжение диалога»**

1. Резолюция Общественной палаты Российской Федерации по итогам состоявшегося 14 декабря 2017 года круглого стола на тему «Перспективы развития интеллектуальной собственности в России в контексте антимонопольного регулирования. Продолжение диалога» (далее – Резолюция) направлена на рассмотрение в Совет при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства (далее – Совет) Общественной палатой Российской Федерации (письмом от 22 декабря 2017 г. № 6ОП-2/2821).

2. 14 декабря 2017 года в Общественной палате Российской Федерации по инициативе Комиссии Общественной палаты Российской Федерации по общественному контролю и взаимодействию с общественными советами проведен круглый стол. Участники круглого стола (члены Общественной палаты Российской Федерации, представители исполнительных органов государственной власти Российской Федерации, общественных организаций, а также научных и экспертных сообществ) в ходе обсуждения рассмотрели проект федерального закона «О внесении изменений в Закон о защите конкуренции», разработанный Федеральной антимонопольной службой (далее – Проект). Проектом предлагается исключить нормы части 4 статьи 10 и части 9 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые устанавливают, что на действия по осуществлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации не распространяются требования антимонопольного

законодательства, связанные с запретом на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением и запретом на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов. Проектом, таким образом, предлагается распространить требования антимонопольного законодательства без каких-либо изъятий на действия по осуществлению исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности и соглашения о предоставлении или отчуждении права использования такого объекта.

Участники обсуждения выступили с критикой Проекта. Представленная в Совет Резолюция содержит, в частности, следующие основные выводы в отношении рассмотренного в ходе обсуждения Проекта:

1) Принятие вышеуказанного Проекта может привести к негативным последствиям для экономики страны в целом, поскольку отмена «антимонопольных иммунитетов» может выразиться в снижении потребности в объектах интеллектуальной собственности, отказу правообладателей от новых разработок, что приведет к стагнации инновационного развития Российской Федерации.

2) Принятие проекта противоречит нормам Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), поскольку любые ограничения интеллектуальных прав могут устанавливаться только нормами ГК РФ при соблюдении оснований, установленных ГК РФ.

3) Существует положительный опыт применения предусмотренных действующим законодательством антимонопольных механизмов к сфере интеллектуальной собственности. В частности, есть примеры судебных решений, в которых суды поддержали решения Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации о злоупотреблениях в рассматриваемой сфере. Таким образом, не доказана необходимость реформирования действующего законодательства, поскольку правоприменителю достаточно существующих механизмов.

4) Изучение иностранного опыта показывает, что законодательство разных стран (Беларусь, Украина, Киргизия, Южная Корея, Китай), а также судебная практика (в частности, в ЕС) основываются на взвешенном подходе в вопросе распространения антимонопольных механизмов на сферу интеллектуальных прав. В частности, иностранные нормативные акты закрепляют лишь «возможность применения» антимонопольных норм к сфере осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Вмешательство антимонопольных органов в сферу осуществления интеллектуальных прав строго ограничено и возможно только при наличии веских оснований.

3. В 2013 году похожие предложения по отмене «антимонопольных иммунитетов» дважды были представлены для проведения правовой экспертизы в Совет (проекты поправок Правительства Российской Федерации к проекту федерального закона № 199585-6 «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции»).

По указанным проектам было принято два экспертных заключения Совета (от 21 октября 2013 г. № 122-2/2013 и 23 декабря 2013 г. № 125-1/2013). Совет не поддержал проекты в части распространения их действия на отношения в сфере интеллектуальной собственности ввиду концептуальной ошибочности предложенной модели регулирования и противоречия действующему гражданскому законодательству.

В экспертных заключениях Совета отмечались, в частности, недостаточная проработанность концепции изменений, наличие неточностей и противоречий действующему гражданскому законодательству, способных привести к неверным и чрезмерно широким толкованиям.

Изложенные в Резолюции выводы, как представляется, в основном совпадают с выводами, содержащимися в экспертных заключениях Совета.

4. Вопрос о снятии «антимонопольных иммунитетов» требует более комплексного, разностороннего и полного исследования. Как справедливо отмечено в Резолюции, разработку и обсуждение механизмов совершенствования законодательства в данной области следует проводить с выделением проблемных сфер и с примерами из практики правоприменения, детальным анализом экономических последствий принимаемых решений в корреляции с уровнем экономического развития страны, а также с оценкой складывающейся правоприменительной практики, как индикатора необходимости изменения законодательства и соблюдения юридических гарантий правообладателей и иных участников сферы обращения прав на результаты интеллектуальной деятельности, а в итоге и с оценкой последствий для страны в целом.

Предложения Федеральной антимонопольной службы об изменениях законодательства о защите конкуренции не сопровождаются ни конкретными примерами судебных разбирательств, происходивших на территории Российской Федерации и получивших неоднозначное разрешение, ни экономическими выкладками, свидетельствующими о необходимости применения мер антимонопольного регулирования в сфере осуществления исключительных прав.

Представляется, что в настоящее время потребность в предлагаемых изменениях отсутствует, поскольку вопросы, связанные со злоупотреблением правообладателями их исключительными правами, успешно разрешаются при помощи уже действующих юридических инструментов.

Таким образом, Резолюция Общественной палаты Российской Федерации может быть поддержана, поскольку принятие Проекта может привести к неоправданному и необоснованному вмешательству Федеральной антимонопольной службы в любую область использования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации и распоряжения правами на эти объекты.

5. Вместе с тем необходимо отметить, что содержание Резолюции нуждается в некоторой редакционной доработке. Так, следует более четко определить тот законопроект, в отношении которого она принята, либо обозначить, что Резолюция подготовлена в отношении нескольких законопроектов. За 2016-2017 гг. Федеральной антимонопольной службой было подготовлено два варианта изменений: в первом варианте предлагалось разделить «осуществление» исключительных прав и реализацию этих прав в товарах, допустив возможность применения механизмов антимонопольного регулирования к реализации товаров, во втором – отменить «антимонопольные иммунитеты» полностью. В Резолюции указано, что участники круглого стола обсуждали законопроект, размещенный по адресу <http://regulation.gov.ru/p/74529>. Данный законопроект предусматривает второй вариант из двух указанных выше, то есть полную отмену «иммунитетов». Однако в тексте Резолюции, помимо прочего, содержится критика первого варианта, в частности, указывается, что дифференциация понятий «обладание исключительными правами» и их «использование при производстве и обращении конкретных товаров, включающих охраняемые результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации», представляется невозможной.

Целесообразно также дополнить Резолюцию следующим выводом по законопроекту: принятие предлагаемых изменений существенно выходит за рамки оснований и целей, изложенных в обосновании принятия законопроекта, а также открывает возможность для чрезмерного вмешательства антимонопольных органов не только в сферу программного обеспечения и баз данных (как указано в пояснительной записке), но и в любую другую область создания и использования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Вывод: Резолюция Общественной палатой Российской Федерации по итогам круглого стола на тему «Перспективы развития интеллектуальной собственности в России в контексте антимонопольного регулирования. Продолжение диалога» может быть поддержана.

*Проект заключения подготовлен  
в Исследовательском центре частного  
права имени С.С. Алексеева при  
Президенте Российской Федерации*