

Интеллектуальная собственность: гороскоп на 2018 год

Согласно древним календарям и рунам следующий год пройдет под знаком Собаки. Астрологи-реалисты склонны считать, что для сферы интеллектуальной собственности (ИС) это скорее будет означать "собачью жизнь" и "грызться как собаки", хотя иногда встречаются астрологи-оптимисты, которые говорят, что положительных изменений будет как блох на собаке. Что ж, остановимся на каждом интеллектуально-зодиакальном знаке более подробно.

Властные Козероги

Текущий год у нас заканчивается "приятным сюрпризом" – администрация Дональда Трампа обещает отменить нулевую ставку ввозной пошлины для тысяч украинских товаров из-за недостаточного уровня защиты ИС.

Выглядит так, что недостаточную защиту ИС в данном случае олицетворяет система сбора и распределения авторского вознаграждения. Эта система должна разрешать собирать деньги за публичное исполнение произведений (концерты, рестораны, торговые центры и т. п.) и передавать эти деньги тому, кто имеет на них право, – владельцам соответствующих авторских и смежных прав.

Сегодня в Украине функцию сбора/распределения авторского вознаграждения выполняет около десятка организаций коллективного управления, зарегистрированных государством. К качеству и эффективности работы данной системы существуют претензии, наверное, с момента ее создания. Однако, несмотря на критику, система остается неизменной в течение многих лет.

В последнее время территория Украины находится под влиянием звезды Реформ. Эта звезда заставляет власть что-то менять, по идее, к лучшему, но все это время на нас также активно продолжает влиять черная дыра Коррупции и плеяды Популизма. Поэтому к лучшему что-то меняется, только когда к какому-то вопросу вплотную приближается созвездие Опаленного Волка.

Похоже, именно это происходит и с вопросом сбора/распределения авторского вознаграждения. Несколько лет назад с привлечением европейских экспертов был подготовлен законопроект, который должен был переделать украинскую систему сбора/распределения по европейскому образцу. Законопроект начал медленно ползти по образцовым бюрократическим лабиринтам, пока наконец не встретил кого-то наподобие голодного Властного Козерога, который понял, что прямо из рук у него ускользает привлекательная кормушка. И тут же как грибы начали появляться "альтернативные" законопроекты по тому же вопросу, альтернативность которых заключалась в том, чтобы или заблокировать решение проблемы, или решить ее в пользу приближенных к кормушке Властных Козерогов.

Эта хитроумная тактика поддатого фокусника не произвела впечатление на наблюдателей из звезды Реформ, и в воздухе появился выразительный аромат созвездия Опаленного Волка, который согласно позиции администрации Трампа через 4 месяца материализуется в болезненных экономических санкциях.

Итак, уже в первой половине 2018 года мы увидим жестокую внутреннюю борьбу основных черт Властных Козерогов – жадности и страха. Результатом этой борьбы станет или изменение системы сбора/распределения авторского вознаграждения, или введение США ввозной пошлины для тысяч

украинских товаров.

Много Обещающий Водолей

Пребывание под влиянием звезды Реформ обозначилось и на сферах, которые в целом и до того работали довольно пристойно. Это можно объяснить влиянием созвездия Улучшения, которое заставляет делать изменения ради самих только изменений. Еще одна причина – искривление времени и пространства аномальными гравитационными полями Государственного Трудоустройства, которые не дают уволить чиновника с нагретого места.

Итак, работали в Украине такая себе Государственная служба интеллектуальной собственности и ее пасынок Укрпатент. Скажем честно, работали неплохо, регистрационные действия проводили быстро, что в целом и является основной функцией любого рядового патентного ведомства. Работали там, правда, и некоторые чиновники, которых просили на выход, но они, как ловкий Ивасик-Телесик, постоянно упирались руками и ногами и в печь увольнения не лезли.

Как вдруг лучи Реформ плюс волны Улучшения – и внезапно действующая система ликвидируется, чтобы вместо нее создать очень похожую (если не такую же). Это позволяет уволить чиновников Ивасиков-Телесиков, а заодно безнадежно тормозит работу всей системы, регистрация замедляется в 2 – 3 раза. Тем временем системой руководит Министерство экономического развития и торговли (МЭРТ), которое вопросами ИС никогда раньше не занималось, зато теперь пишет законопроекты, какой этой системе быть, и обещает много непоправимо-положительных изменений, которые будут литься рекой. Пока, правда, льются только обещания, и графика реформ МЭРТ последовательно не придерживается.

В 2018 году МЭРТ в образе Много Обещающего Водолея, очевидно, продолжит с переменным успехом и отставанием улучшать систему управления ИС, лить улучшательные обещания, и при счастливом стечении обстоятельств родит клона Государственной службы интеллектуальной собственности под новым именем.

Золотой Телец

Продолжая тему влияния созвездия Улучшений, нельзя не остановиться на довольно ожидаемом эффекте – улучшении размера сборов в пользу государства.

Кто знает, таким ли себе представляли Золотого Тельца авторы арии Мефистофеля, но в наших реалиях он материализовался в виде проекта изменений в постановления КМУ о сборах за действия по регистрации ИС. Как несложно догадаться, сборы должны вырасти – где-то в 2, а где-то и в 23 раза. Ответа на вопрос, каким образом повышение сборов повлияет на улучшение защиты ИС и почему выбирается именно такой размер нового сбора, сопроводительная документация не дает.

И хотя обоснование проектов ощутимо хромает и на сайте МЭРТа в рамках общественного обсуждения упомянутые проекты поддержки не нашли, все же следует ожидать повышения сборов в 2018 году, поскольку инфляция их значительно подточила. Так что так или иначе, Золотой Телец получит свою жертву. Будем надеяться, она будет оправданной.

ниРыба-ниМясо

Есть такие вопросы, которые находятся в состоянии перманентного реформирования и улучшения, вызывают периодические сердечные приступы в индустрии, но дальше громких и не очень заявлений никогда не продвигаются. В ИС к таким вопросам можно отнести принудительное лицензирование. Это когда лекарственный препарат защищен патентом, но ввиду исключительных обстоятельств этим патентом необходимо воспользоваться против воли его владельца. Например, случилась эпидемия, и владелец патента не в состоянии произвести необходимое количество лекарств для Украины. Тогда включается принудительное лицензирование, отечественный производитель изготавливает необходимое количество лекарств без разрешения патентообладателя, а потом выплачивает справедливое роялти: сколько скажет государство.

Теоретически этот механизм присутствует в законодательстве; практически он мертв и не работает. Также довольно сомнительной на практике выглядит ситуация, когда сложный иностранный патентованный лекарственный препарат вдруг сможет запустить в производство украинская фармкомпания, да еще и в условиях аврала и эпидемии. То есть идея принудительного лицензирования в наших реалиях выглядит ниРыба-ниМясо.

Однако следует помнить, что в течение последних нескольких лет посредники, которые ловко пилили бюджетные средства на тендерных закупках лекарств, вдруг вошли в созвездие Пустых Карманов, куда их загнали закупочные организации из иностранного созвездия Неворуем Натендерах. Наши посредники начали активно искать источники утраченного заработка, и, как вариант, начали лоббировать вопрос принудительного лицензирования. Правда, в несколько извращенном варианте – принудительное лицензирование на основании высокой цены на оригинальный препарат.

Как известно, крыса, загнанная в угол, наиболее опасна. А именно такими сейчас выглядят тендерные посредники с обмелевшими потоками. Поэтому в 2018 году под их влиянием можем увидеть самое неожиданное развитие событий вокруг принудительного лицензирования с превращением ниРыбы-ниМяса в опасную манипуляцию для фармрынка.

Овен Нановыеворота

Влияние звезды Реформ на судьбу защиты ИС, конечно, довольно значительно, но ее лучи достают все же не всюду. Особенно когда речь идет о темных закоулках криминальных реалий.

Если кто-то забыл, в [Уголовном кодексе](#) есть статьи за нарушение прав ИС. Вот только приговоров по этим статьям кот наплакал. Все потому что расследование таких преступлений лежит на полиции, где уже давно расформированы подразделения, которые имели представление об ИС. И на протяжении многих лет в ходе подачи заявления о правонарушении в сфере ИС можно наблюдать, как полиция реагирует на такое заявление в стиле Овен Нановыеворота. Конечно, приложив сверхусилия и израсходовав на юристов кругленькую сумму, дело можно довести до суда и получить приговор в виде смехотворного штрафа. Однако почему-то клиенты не спешат воспользоваться такой "привлекательной" опцией, и уголовная ответственность за нарушение ИС практически отсутствует.

Едва ли что-то изменится в данном смысле в 2018 году, разве что влияние созвездия Опаленного Волка в виде американских санкций окажется более действенным, чем ожидается, и заявления о нарушении прав ИС будет рассматривать какой-либо более компетентный в этих вопросах правоохранительный орган уже не в режиме Овен Нановыеворота.

Новые Весы

Звезда Реформ вытащила на свет Божий старые скрипучие Весы правосудия, которым судилось в этом году пройти через капремонт и переродиться. Новые Весы будут иметь более современный механизм и видоизмененное строение, еще и работать будут по другой инструкции – вместе с новыми судами пришли и новые процессуальные кодексы. В системе Новых Весов нашлось место для суда с длинным и неудобным названием, который будет рассматривать почти все споры по ИС, – Высший суд по вопросам интеллектуальной собственности, или ВСВИС.

В 2018 году на Новые Весы значительное влияние будет оказывать Большая Туманность Бардака. В процессе построения и настройки Новых Весов и их составляющей ВСВИС дела будут блуждать между судами, рассмотрение будет затягиваться и возрастет вероятность непредсказуемых решений. Вообще до конца года ВСВИС должен заработать и ситуация выровняется.

Районные Близнецы

Одна из самых больших фобий IP-юриста – попасть с клиентским делом в провинциальный районный суд, в котором придется открывать судье весь прекрасный мир ИС, начиная с букварика.

Как вдруг вжух, отбор в новый Высший суд по вопросам интеллектуальной собственности в

комбинации с наиболее лояльными требованиями к кандидатам с судейским стажем, и, оказывается, чуть ли не каждый районный судья еще с детства читал под одеялом с фонариком [Парижскую конвенцию](#). Еще и вроде сознательная, но временами инфантильная юридическая общественная организация проехала "агитпоездом" по региональным судам с лозунгом "подавайтесь не стесняйтесь, нам в ВСВИС вы все нужны".

Результат не заставил себя ждать, и, по данным ВККС, заявления в ВСВИС подали преимущественно как раз судьи из регионов, которые дел с ИС никогда не касались. По пессимистическому сценарию, можем всех их увидеть в составе ВСВИС, который вместо органа, собравшего профессионалов ИС, станет Близнецом районного суда, обесценивая идею этого суда как таковую.

В 2018 году нас будет ждать увлекательное реалити-шоу, где практикующие IP-юристы, которых технически отстранили от возможности претендовать на должность в ВСВИС, будут болеть за редчайших достойных кандидатов на должности судей.

Рак-Неборак

В конце этого года благодаря влиянию звезды Прозорро и созвездия Неугомонных Общественных Организаций получил огласку "почти законный" способ заработка на фиктивных патентах, выдаваемых без проверки того, что патентуется.

Широким кругам общества стало известно о немалых ежегодных выплатах муниципалитету за "гениальное" изобретение в виде движения электрички по кругу. После интенсивного медийного освещения конкретно эта схема, похоже, сорвалась. Но если внимательнее проанализировать тендерные закупки, можно увидеть, что такие Раки-Небораки со своими псевдопатентами частенько влезают в распил бюджетных средств. И пока что нет никаких признаков, что это изменится в 2018 – наоборот, такие практики будут распространяться.

Львы Троллинга

В продолжение темы псевдопатентов следует вспомнить, что под постоянным влиянием пояса астероидов Легкой Наживы и туманности Хромающего Законодательства так называемый патентный троллинг в Украине существует уже давно. С разной интенсивностью и публичностью постоянно возникают ситуации, когда известные бренды перед выходом на украинский рынок оказываются уже зарегистрированы на подставных лиц, вешалки вдруг становятся промышленными образцами в таможенном реестре с запретом импорта в Украину и т. д.

Звезда Реформ в этом вопросе последние несколько лет старается развеять туманность Хромающего Законодательства, но пока без особого успеха. Скорей всего в 2018 вряд ли что-то изменится, и Львы Троллинга еще неплохо постригут бюджетных и частных овец или, по меньшей мере, попортят им кровь.

Дева Исчерпания

Мы уже упоминали о влиянии созвездия Улучшения, которое заставляет делать изменения ради самих только изменений. Похоже, это созвездие повлияло и на отдельных представителей депутатского корпуса, которые вдруг начали пропагандировать изменение концепции исчерпания прав ИС. Депутатский корпус в лице такой себе Девы Исчерпания уже несколько лет подряд агрессивно продвигает всеми этичными и другими методами идею перехода на национальный режим исчерпания, не обременяясь экономическим обоснованием целесообразности таких изменений.

При этом, как ни странно, в параллельной вселенной Активных Невежд есть коллеги, которые искренне верят, что в Украине и так всегда действовал национальный режим исчерпания прав на изобретения и товарные знаки, и уверенно несут это псевдознание потенциальным международным клиентам.

2018 год в этом смысле, наверное, ничего не изменит – Дева Исчерпания продолжит пропаганду в

стиле "более ограниченный рынок – более свободный рынок", однако вряд ли эти идеи найдут поддержку в виде законодательных изменений. Ну а параллельная вселенная Активных Невежд существовала, существует и будет существовать. Жаль, если туда затянет приличных клиентов.

Скорпион Улучшений

До сих пор в Украине был довольно лояльный подход к вопросу продления патентов на фармпрепараты. Поэтому нередко случалось, что патентная защита на препарат практически во всем мире уже закончилась, а в Украине продолжает действовать.

Однако влияние планетной системы Европейских Ценностей внесло свои коррективы. В этом году правила изменились вместе со вступлением в силу [Соглашения об ассоциации с ЕС](#), которое после непродолжительных дискуссий таки было истолковано компетентными органами как часть национального законодательства с превалирующими нормами прямого действия. Теперь правила продления фармацевтических патентов синхронизировались с законодательством ЕС – основания значительно ограничились, сроки для подачи ходатайств сократились.

Уже в 2018 году фармацевтическая отрасль в лице оригинальных производителей почувствует, как ее довольно ощутимо ужалил Скорпион Улучшений; в то же время генерические компании получают больше возможностей для расширения своих портфелей.

Стрелец-Молодец

Иногда на зодиакальном склоне происходят чудеса – вот и в этом году без каких-либо видимых интриг и сверхусилий в нашем законодательстве появился новый инструмент, известный в мире под названием "take down notice". Он дает возможность во внесудебном порядке прекратить нарушение прав на отдельные объекты ИС в сети Интернет путем привлечения к этому Стрельца-Молодца с адвокатским удостоверением.

Инструмент этот появился только в 2017, поэтому в 2018 будем ожидать распространения его применения.

Вот такой гороскоп на 2018 год пророчат астрологи для сферы интеллектуальной собственности.

Тарас Кислый,
советник, руководитель практики интеллектуальной собственности /
ТМТ
ЕПАП Украина

