

С. Н. НЮСУПОВ

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ГЕНЕТИЧЕСКИХ РЕСУРСОВ

(Представлена академиком НАН РК Г. С. Сапаргалиевым)

В последнее время в практике использования имеющейся системы интеллектуальной собственности (ИС) выявлено, что некоторые потенциальные объекты охраны ИС в стране не рассмотрены. Один из ключевых моментов данной проблемы находится в сфере управления системой интеллектуальной собственности для защиты **генетических ресурсов (ГР)**. Первые шаги в сохранении и изучении биотических компонентов биосферы, развитии принципиально новых методов инвентаризации и оценки современного состояния биоразнообразия, создании компьютерных баз данных, рациональном их использовании можно связать с принятием в 1992 г. Конвенции о биологическом разнообразии (CBD) [1].

Целью данной работы является анализ состояния, имеющихся методов сохранения и устойчивого развития биологического разнообразия в мире и стране, а также проблем, связанных с правовой охраной и доступом к генетическим ресурсам в Республике Казахстан.

Созданные в 90-е гг. прошлого столетия прецеденты по выделению вопроса о генетических

ресурсах, традиционных знаниях, ремеслах стали реальной необходимостью с целью защиты самобытной культуры народностей, «являющихся хранителями традиционного образа жизни и биологических ресурсов». Доступ к генетическим ресурсам определяется национальными правительствами и регулируется национальным законодательством [2]. В Казахстане приняты законодательные меры по охране биологического разнообразия страны, обеспечивающие его экологическую или биологическую безопасность, но вопрос о правовой защите генетических ресурсов и доступа к ним не поднимался [3–9].

На первой сессии межправительственного комитета ВОИС по ИС, ГР было решено использовать для биологических компонентов следующее определение: «генетические ресурсы – генетический материал, представляющий фактическую или потенциальную ценность и подразумевающий любой материал растительного, животного, микробного или иного происхождения, содержащий функциональные единицы наследственности в соответствии со ст. 2 Конвенции о биоразнообразии» [1].

Глобальный характер разрушительного антропогенного влияния на биосферу в мире призвал научные силы к объединению и координации мер по выходу из экологически кризисного состояния. С этой целью были созданы Программа ООН по окружающей среде (ЮНЕП), Глобальный экологический фонд (ГЭФ), Международный союз охраны природы (МСОП), Всемирный фонд охраны дикой природы (WWF), Природное и культурное наследие (UNESCO) и др.

Важными международными инструментами экологической стабильности, безопасности и устойчивого развития государства стали международные конвенции. Казахстан как член Комиссии устойчивого развития при ООН присоединился к 17 конвенциям, среди которых Конвенция (CBD) (1992); Рамсарская Конвенция «Об охране водно-болотных угодий», Конвенция по международной торговле редкими и исчезающими видами (СИТЕС) и др.

Казахстан, став членом Конвенции СИТЕС с 2000 г., все перемещения животных осуществляет по сертификату Комитета – научного органа СИТЕС.

К концу XX столетия ученые-биологи пришли к единодушному выводу, что отдельные виды живых организмов, растений и животных невозможно сохранить без сохранения их местобитаний. Поэтому с 1990-х гг. началось развитие «экосистемных исследований», позволивших выйти на новый уровень обобщения ранее накопленных знаний, расширить сеть природных резерватов, парков, заповедников и принять Закон [8]. Большие потери биологического разнообразия инициировали способы по преодолению этого негативного явления – систематизированы и обобщены знания о растениях и животных в виде издания фундаментальных флористических и фаунистических сводок, каталогов, кадастров, определителей и их электронных версий, проведения генетического картирования.

По условиям Конвенции о биоразнообразии подготовлены такие важные основополагающие документы, как «Национальный план действий и национальная стратегия по борьбе с опустыниванием» (1997); «Национальная стратегия и план действий по сохранению и сбалансированному использованию биологического разнообразия» (1999); «Национальный план действий по охране окружающей среды» (1999); Нацио-

нальные доклады по экологическим проблемам регионов Каспийского и Аральского морей, Семипалатинского ядерного полигона и другие государственного уровня материалы, базирующиеся на результатах многолетних исследований НАН РК.

Учеными-ботаниками создана компьютерная база данных «Флора Казахстана», насчитывающая более 6000 видов высших растений и более 5 000 грибов. Для казахстанской флоры характерен высокий уровень эндемизма – до 14%. Создан Гербарий из более 250 тыс. гербарных листов, который вошел в международные каталоги и имеет международный индекс. Обобщены материалы многолетних исследований ресурсов лекарственных растений Казахстана в сводке «Атлас ареалов и ресурсов лекарственных растений Казахстана». Подготовлена ко 2-му изданию Красная книга Казахстана, в которой к категории редких, нуждающихся в охране растений отнесено уже 405 видов.

Многообразие животного мира Казахстана представлено 853 видами позвоночных животных (млекопитающие 178, птицы 512, пресмыкающиеся 49, земноводные 12, рыбы и круглоротые 102). Фауна беспозвоночных до сих пор недостаточно изучена, но известно, что здесь обитает не менее 50 тыс. видов, в том числе 30 тыс. насекомых. Позвоночные представлены в «Книге генетического фонда фауны КазССР» (1989).

В Красную книгу республики занесены 125 видов и подвидов позвоночных животных, 96 видов беспозвоночных животных и 303 вида растений.

Большое значение для сохранения биологического разнообразия, его устойчивого развития имеют особо охраняемые природные территории (ООПТ) со статусом юридического лица, такие, как заповедники, национальные парки, природные резерваты республиканского значения и природные парки местного значения.

Охрана биологического и ландшафтного разнообразия осуществляется в 115 особо охраняемых природных территориях республиканского значения и 60 местного. В настоящее время в Казахстане работают 10 заповедников, 8 национальных парков, 2 природных резервата и 3 природных парка.

Вклад в сохранение живой природы Казахстана вносят 57 заказников, 26 памятников природы

и 4 заповедные зоны. Кроме того, поддержанием биоразнообразия в условиях неволи занимаются 3 зоопарка и 5 ботанических садов.

Однако эти способы защиты природных объектов не обеспечивают в полном объеме правовую охрану экосистемы в целом и ее генетических ресурсов в частности. Отсутствие четкого правового механизма в сфере интеллектуальной собственности для правовой охраны объектов природы и ее ГР тормозит широкий круг проблем, связанных с вопросами содействия свободной торговле, сохранения окружающей среды, безопасности пищевых продуктов, ввозимых ГМП (генетически модифицированные продукты), отсутствия должного контроля ввозимых продуктов питания, семенного материала и т.д.

В соответствии с решением 26-й сессии Генеральной ассамблеи ВОИС впервые был создан межправительственный Комитет по ИС, ГР и ТрЗ. В 2001 г. состоялись две сессии Комитета, в которых также участвовали представители SCBD, МСОП и др. Обсуждались темы доступа к генетическим ресурсам (ГР) и распределения прибыли.

В системе защиты ИС предлагаются два подхода в области охраны генетических ресурсов – европейский и американский. «В Европе выступают против патентования живых организмов, в США считают, что патентоспособно все существующее под солнцем» [2]. В условиях динамичного развития современных отраслей промышленности и технологий, в результате эксплуатации природных генных ресурсов необходимо обеспечение доступа к этим ресурсам. Государства, входящие в ЕЭС, признают свободный доступ ко всем генным ресурсам, используемым в сельском хозяйстве, за исключением тех, которые подлежат охране в качестве объектов интеллектуальной собственности. Страны Южной Америки и США представляют точку зрения, по которой свободный доступ может быть гарантирован только для генных ресурсов растений, имеющих существенное значение для сельского хозяйства с целью решения продовольственных проблем [11]. В законодательстве Российской Федерации применяются определения, учитывающие специфику научных разработок: «генетический ресурс», «генетические ресурсы животных», «генотип», «генофонд», «популяция», «исчезающие», «редкие» и др., что определяет

предмет договора [10]. В патентном законодательстве Германии содержатся нормы о непатентоспособности биологических способов селекции растений и животных [12, 13].

В настоящее время проблема доступа к биологическим ресурсам на практике сводится к заключению соответствующих договоров относительно использования того или иного биологического материала. В Соглашении о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) не было предусмотрено требование патентования видов растений и животных, хотя к охраноспособным объектам относятся микроорганизмы.

Принятая в 1998 г. Директива ЕС о патентовании биотехнологических изобретений допускает патентование биологического материала, изолированного от его естественной среды, представленного в чистой форме или созданного с использованием химического процесса, даже если материал ранее существовал в природе [12]. Вместе с тем Директива исключает из числа патентоспособных такие биологические материалы, как виды растений и животных в их генетически фиксированной форме. Изобретения, касающиеся растений и животных, признаются патентоспособными, если техническая реализация изобретения не привязана к конкретному виду растений и животных. Таким образом, только биотехнология обеспечена системой охраны ИС, а результаты биотехнологических разработок находят приложение в практике. Однако виды растений и породы животных, а также связанные с ними ТрЗ не подлежат охране в рамках действующей системы ИС.

Поэтому включение генетических ресурсов в правовое пространство ИС начато в 2000 г. с рассмотрения участниками сессии документов по генетическим ресурсам и правам интеллектуальной собственности: а) процедурные правила; б) интеллектуальная собственность, ГР, ТрЗ и фольклор-обзор; в) взаимодействие между правами интеллектуальной собственности и биологическим разнообразием; г) проект руководства по доступу к распределению прибыли от использования ГР [2].

Исполнительным секретарем Конвенции были выработаны документы «Боннские договоренности» по порядку передачи биоматериалов, а также «Руководящие принципы, относящиеся

к статьям, касающимся интеллектуальной собственности, договорных соглашений по доступу к генетическим ресурсам и распределению прибыли». К 3-й сессии (2002 г.) была подготовлена «Структура базы данных (БД) по существующим договорным соглашениям и практике, касающейся интеллектуальной собственности, доступа к ГР и распределения прибыли» [2]. К настоящему времени стало ясно, что необходимо принятие скорейших безотлагательных мер по использованию системы интеллектуальной собственности для сохранения исчезающих объектов природы и устойчивому использованию его компонентов, например, создание банка генетических ресурсов для сохранения и рационального использования в научной и хозяйственной деятельности, в том числе в коммерческом использовании биоматериала.

ВОИС предпринял первые шаги в этом направлении, созвав межправительственный Комитет по ИС ГР, ТрЗ и Ф совместно с SCBD, UNESCO, МСОП и др., и обозначил приоритеты в области использования ИС для правовой охраны генетических ресурсов. Казахстан, став активным участником сессий Комитета ВОИС, может инициировать вопросы взаимодействия между правами интеллектуальной собственности и биологическим разнообразием.

Статья 6 п. 3 Конституции РК гласит, что «Земля и ее недра, воды, растительные и животный мир, другие природные ресурсы находятся в государственной собственности», что является важным условием Конвенции «О биологическом разнообразии». Однако отсутствие соответствующих положений для национальных патентных законов не позволяет осуществить доступ к ГР. В Гражданском кодексе Республики Казахстан, в разделе V, в статьях «Объект интеллектуальной собственности» и «Авторское право» отсутствует положение о генетических ресурсах.

Для решения вопросов охраны и доступа к животным объектам Комитетом лесного и охотничьего хозяйства подготовлен кадастр, который стал основой постановления Правительства РК «Об утверждении правил ведения государственного учета кадастра и мониторинга животного мира в Республике Казахстан» №1 от 05.01.05.

Все хищные и ловчие птицы (занесены в Красную книгу) подлежат регистрации, каждая из них имеет паспорт. Контроль и регистрацию

осуществляют территориальные управления. Так, охота на дрофу-красотку (занесена в Красную книгу) регулируется постановлением Правительства РК «Об утверждении правил о порядке пользования отдельными видами в РК в исключительных случаях» от 20.06.2000 г. Однако заложенные механизмы контроля не позволяют осуществить контроль по доступу к объекту природы и нуждаются в доработке.

В настоящее время в Казахстане отсутствует адекватная охрана ГР при действующей системе ИС, поскольку природные, в частности генетические, ресурсы не могут быть отнесены к патентоспособным объектам изобретения, так как не являются результатом интеллектуальной человеческой деятельности. Патенты выдаются на способы получения, переработки, очистки и прочие процессы, связанные с использованием генетических ресурсов. Республика Казахстан должна включиться в процесс формирования правового пространства в области охраны генетических ресурсов, формируя договоры и типовые положения об ИС, с ориентацией на руководящие принципы, изложенные в документах ВОИС.

На сессии ВОИС сформулированы задачи по разработке соответствующих положений или руководящих принципов для национальных патентных законов, облегчающие доступ к ГР и совместимые с существующими международными стандартами ИС. «Руководство по договорным методам» и формулировка пунктов, касающиеся ИС для договорных соглашений по доступу к ГР и распределению прибыли, учитывают специфический характер и потребности различных совладельцев всего спектра ГР и должны быть совместимы со стандартами ИС Республики Казахстан.

Сегодня важно решить вопросы об учете и регистрации сведений по доступу и передаче ГР, разработке положений о справедливом распределении прибыли от их использования. Для этого необходимо разработать и принять законы о регулировании оборота образцов редких и находящихся под угрозой исчезновения растений и животных, развивать базы данных о генетических ресурсах. Поэтому насущной является разработка проекта законодательных актов по вопросам доступа к ГР и получения выгод от их использования при экспорте и импорте ГР. Необходимо

создать рабочую группу в Казахстане по вопросам ГР для совместной работы с межправительственным Комитетом ВОИС, SCBD, FAO, UNESCO и другими организациями.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конвенция о биологическом разнообразии (КБР).
2. Корчагин А.Д., Пономарева Н.Г., Симонова Л.Н., Смирнов Ю.Г. Использование системы интеллектуальной собственности для правовой охраны генетических ресурсов, традиционных знаний и народного творчества. 2002.
3. Закон Республики Казахстан «Об охране окружающей среды» (15.06.97).
4. Земельный кодекс Республики Казахстан (20.06.2003).
5. Закон Республики Казахстан «Об охране, воспроизводстве и использовании животного мира (2110.93).
6. Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Национального плана действий по гигиене окружающей среды РК» от 08.07.03.
7. Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении плана мероприятий по реализации «Концепции экологической безопасности РК» (03.02.97).
8. Конституция Республики Казахстан, статьи 31, 37 и 38.
9. Закон Республики Казахстан «Об особо охраняемых природных территориях» (15.08.97).
10. Warkoczewska M., Twardowski T. Prawa intelektualnych do zasobow // Nowator. 2001. N 5. S. 8-9.
11. Пономарева Н. Договорные отношения при создании ИС на основе генетических ресурсов и традиционных знаний. ИС // Промышленная собственность. 2004. № 5. С. 48-55.
12. Danleavy K.J., Vinnola M.M. A comparative review of patenting of biotechnological inventions in the US and Europe // The Journal of World Intellectual property. 2000. V. 3, N 1. P. 65-76.
13. Патентный закон Германии, п.п. 2.п. 2.
14. Европейская патентная конвенция

Резюме

Зияткерлік меншік жүйесін қолдана отырып еліміздің генетикалық ресурстарын құқықтық қорғауын жүзеге асыруда, Қазақстан Республикасының биологиялық

түрлерінің күйін анықтау ең маңызды мәселелердің бірі болып табылады. Биологиялық түрлердің тұрақты дамуы мен сақталуы мақсатында Қазақстан Республикасымен биологиялық түрлерге қатысты бірқатар негізгі құжаттар (конвенциялар, хаттамалар) қабылданды. Биологиялық түрлердің жоғалуына жол бермеудің және оларды тиімді пайдаланудың берік негізі — Қазақстан Республикасының заңдары, ұлттық бағдарламалары, Қазақстан Республикасының іс-әрекет жоспарлары болып табылады.

БҰҰ-ның өкілді органы болып табылатын ВОИС-тың негізгі қызметі зияткерлік меншікті қорғаудың құқықтық шаралар кешенін пайдалану арқылы генетикалық ресурстарды қорғауға арналған заң шығару және нормативтік базаларды жүзеге асыруға бағытталған. Бүкіл дүние жүзілік құқықтық және экономикалық кеңістікке кіретін Қазақстан Республикасы үшін еліміздің бірегей генетикалық ресурстарын қорғау мақсатында зияткерлік меншік жүйесінің барлық мүмкіншіліктерін пайдалану өте маңызды.

Summary

It is necessary to define condition of biological diversity Republic of Kazakhstan for clarification of problem of using intellectual property's system for right defend of country's genetic resources. Based documents on biodiversity (Conventions, protocols) are recognized by Republic of Kazakhstan for maintain and stability development of biological diversity. Foundation of prevention biological diversity's losses and their rational use are legislation of Republic of Kazakhstan National Programs, activity plans of Republic of Kazakhstan.

Activity of World Organization of Intellectual Property directs to realization of legislative and normative foundations for protect of genetic resources by use of complex of right measures on defend of intellectual property. It is important to use all possibilities of intellectual property's system for protect of unique country's genetic resources for Republic of Kazakhstan as state including in World right economic space.

Национальный институт
интеллектуальной собственности
Комитета по правам
интеллектуальной собственности
Министерства юстиции РК

Поступила 3.05.06г.