

Ю.Д. Логанов, генеральный директор ОАО «МосЦКБА»

В.В. Мороз, технический эксперт ОАО «МосЦКБА»

А.А. Слыхов, канд. техн. наук., доцент, патентный поверенный РФ

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ ОСНОВОПОЛАГАЮЩИХ ПАТЕНТОВ В СТАНДАРТАХ КАК ФАКТОР СНИЖЕНИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ ПАТЕНТООБЛАДАТЕЛЕЙ

Часть 1

В нашей действительности укоренилось устойчивое мнение, что стандарты и патенты существуют как бы в разных цивилизациях, как корабли, идущие разными курсами и, поэтому разработчиков стандартов не интересует, что происходит в области патентования, а патентоведов и изобретателей не интересует стандартизация с ее проблемами.

Фактически стандарты и патенты по своей сути являются антагонистами. Одновременно с этим между их объектами существуют связи и зависимости, которые успешно используются теми, кто их воспринял для ограничения конкурентов, укрепления своей монополии и, естественно – для обогащения.

Назначением стандартов является широкое распространение технологии с обеспечением открытого доступа к ней.

Стандарт базируется на обобщенных результатах научных исследований, технических достижений и практического опыта, а его основой являются апробированные научно-технические решения, как защищенные, так и не защищенные патентами, что обуславливает степень зависимости стандарта от патента.

В основе разработки технических стандартов может лежать использование ранее запатентованных объектов интеллектуальной собственности (далее ОИС), поэтому стандартизация требует соблюдения интересов как потребителей, использующих технические стандарты, так и патентообладателей, на основе разработок которых эти стандарты создаются.

К патентосодержащим стандартам можно отнести следующие:

- стандарт на продукцию;
- стандарт на работы (процессы);
- стандарт на методы контроля;
- стандарт на услугу.

Требования стандартов в их обязательной части безусловны для исполнения всеми хозяйствующими субъектами, если на этот стандарт имеется ссылка в конструкторской документации или в техническом регламенте.

Согласно закону РФ о стандартизации, в зависимости от последствий нарушения стандарта, предусматривается: административная ответственность; гражданско-правовая ответственность или уголовная ответственность, что гарантирует обязательность выполнения требований стандартов и широту диапазона их внедрения [1].

В противоположность стандартам патенты выполняют совершенно другие функции, связанные с ограничением распространения информации при обеспечении эксклюзивности для получения выгоды за счёт монопольного обладания технологиями.

Назначение патентного права - не только защитить интересы изобретателя и обеспечить получение им прибыли, но также стимулировать дальнейшие исследования другими изобретателями посредством разрешения им доступа к информации об изобретении, т.е. возникает двойственность и противоречия требований к ОИС в виде монополии исключительных прав и доступности к изобретению на основе требований антимонопольного законодательства.

Принцип такого двойного регулирования интеллектуальной собственности как патентно-правовым, так и антимонопольно-конкурентным законодательством закреплен в Соглашении о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности ТРИПС (Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights), обязательном для исполнения членами Всемирной торговой организации ВТО [2].

В соглашении ТРИПС указывается, что надлежащие меры применяются для предотвращения злоупотреблений правами интеллектуальной собственности со стороны владельцев прав или обращения к практике, которая необоснованно ограничивает торговлю или неблагоприятным образом влияет на международную передачу технологии [2].

В соглашение ТРИПС защита результатов интеллектуальной деятельности дополняется антиконкурентной практикой в сфере интеллектуальной собственности.

В арматуростроительной отрасли использование конкретного запатентованного решения зачастую оказывается необходимым условием для производства конкурентоспо-



собного продукта. Наличие исключительных прав на подобные ОИС дает патентообладателю определенные преимущества и при стандартизации.

Наиболее распространен в сфере патентных прав случай согласия патентообладателя на включение своей разработки в официальный стандарт, которому должны соответствовать производимые продукты или процессы.

При этом сложные высокотехнологические продукты редко охватываются одним стандартом.

Включение патентоохраняемых объектов в прогрессивный стандарт является распространенной практикой, поскольку без использования патентов нельзя создать ни один высокотехнологический продукт. При этом всем применяющим стандарт субъектам придется заключать лицензионные соглашения в отношении таких объектов [3].

В то же время официальная система интеллектуальных прав в первую очередь ориентирована на предоставление «привилегий» (исключительных прав) разработчикам объектов интеллектуальной (промышленной) собственности ОИС [4].

Исключительные права на ОИС: изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки - также обеспечиваются гражданским, уголовным и административным Кодексами, которые фактически защищают монопольные права патентообладателя, даже вопреки антимонопольному законодательству.

Фактически исключительное право - это разновидность легальной монополии, предоставляемой государством патентообладателю в определенном объеме, на определенный срок и на определенной территории, в рамках которой патентообладатель реализует свое право на использование запатентованного объекта и на запрет или разрешение такого использования третьим лицам.

Конструктивные признаки технических решений по патентам могут быть использованы в стандарте как в явном, так и в завуалированном виде, но изготовителю продукции по стандарту всё равно предъявят счет на оплату разрешенного или неразрешенного использования патента.

Для компенсации последующих непредвиденных затрат производитель вынужден увеличить стоимость продукции, что ложится на плечи потребителя.

Эти методы недобросовестной конкуренции и необоснованного обогащения у нас пока не используются, в отличие от Запада, где, например, компании Samsung и Motorola потребовали вознаграждения в размере 2,4% и 2,25%, соответственно, от рыночной стоимости каждой единицы конечного продукта за использование их патентов в стандартах [3].

В результате взаимоисключающие требования стандарта – обязательность использования и патента – запрет на использование вследствие монополии на исключительные права на ОИС, приводят к ограничению конкуренции.

Вследствие широкого воздействия на развитие рынка, стандартизация должна осуществляться с учетом баланса интересов потребителей, использующих технические стандарты, и правообладателей, на основе разработок которых эти стандарты создаются.

Для выявления объема влияния запатентованных технических решений на стандарт, при его разработке осуществляется экспертиза на патентную чистоту [5].

Предполагается, что от монопольного диктата с целью недобросовестной конкуренции патентообладателей предохраняет обязательная проверка стандартов на патентную чистоту в соответствии с ГОСТ Р 1.5-2012 [6], который оговаривает, что «...при необходимости могут быть включены дополнительные сведения, в частности информация об использованных при разработке стандарта документах, если они относятся к объектам патентного права».

Однако, патентная чистота не имеет рычагов воздействия на монопольное влияние патентообладателя, а лишь констатирует наличие патента или его признаков в разрабатываемом стандарте, т.е. дает «сигнал тревоги».

При этом необходимо учитывать, что при проведении экспертизы на патентную чистоту определить наличие признаков патента в стандарте при его разработке не только сложно, но иногда и невозможно, если нет прямой ссылки на сам патент, а патентообладатели при этом часто скрывают все

патенты, необходимые для соблюдения стандарта. Т.е. фактически имеет место легализованный произвол патентообладателей и, кажется, нет законных методов противодействия этому явлению.

Экспертиза на патентную чистоту проводится по регламентам патентных исследований в соответствии с ГОСТ Р15.011-96 [7], которые включают в себя исследования технического уровня и тенденций развития объектов техники, их патентоспособности, параметров патентной чистоты, конкурентоспособности на основе патентной и другой информации.

Исследование патентной чистоты позволяет: определить возможность беспрепятственного производства, реализации, экспорта или импорта инновационного продукта или технического решения; выявить патентообладателей, исключительные права которых будут нарушены при производстве, применении, реализации, экспорта или импорта инновационного продукта или технического решения.

Сочетание основных возможностей стандарта – широта распространения, обязательность исполнения, с главным признаком патента – монополии на использование, образуют труднопреодолимое препятствие для производителей продукции.

В тандеме стандарта и патента возникает легальная пробивная сила, о которой многие даже не подозревают, не видят ее проникновение практически в любую сферу деятельности, особенно если в тексте стандарта указаны только технические признаки изобретения по патенту, а на его номер нет ссылки.

Последствия от использования таких стандартов могут включать в себя: отчисления патентообладателю за каждую единицу реализованной продукции, которые иногда могут превышать полученную прибыль; затраты на судебные разбирательства с приостановкой производства и блокировкой счетов и т.д.

Таким образом, можно определить алгоритм снижения возможности недобросовестной конкуренции патентообладателей посредством включения в стандарты технических сведений, на которые не выданы патенты, и выявление посредством экспертизы на патентную чистоту наличия в разрабатываемых стандартах запатентованных технических решений и исключения их из стандартов.

Этот путь можно признать эффективным, но, поскольку патентная информация, которая опережает другие виды информации на 3-5 лет, а патент по своему техническому уровню обгоняет стандарт в среднем на 10-15 лет, при полном отстранении от процесса стандартизации запатентованных технических решений прогрессивность подобных стандартов недостаточна.

Т.е. указанный алгоритм имеет недостатки.

Другой алгоритм - легальное включение патентов в стандарты. Для оценки позитивности и негативности воздействия патентов, стандарты можно подразделить на следующие группы:

- стандарты, не содержащие никаких признаков патентов и ссылок на них;

- стандарты, содержащие завуалированные признаки патентов;
- стандарты, содержащие легальные ссылки на используемые малозначимые патенты;
- стандарты, существующие легально на базе основополагающих (существенных) патентов.

Стандарты, не содержащие патенты можно отнести к недостаточно прогрессивным.

Стандарты с завуалированными признаками патентов направлены на недобросовестную конкуренцию с целью предъявления претензий после использования стандартов.

Стандарты с малозначимыми патентами в основном являются тормозом в глобальном совершенствовании содержащего их технического решения.

Стандарты, базирующиеся на одном или нескольких основополагающих патентах, закрепляют монополию на рынке одного производителя, практически исключают конкуренцию и могут блокировать целые научные направления. В наибольшей степени это касается изготовления редких лекарств и химических веществ.

Для оформления правоотношений по данной проблеме необходимо, по опыту других стран, различать подобные патенты, например, как «основополагающий патент», или «существенный для стандарта патент», «принципиальный патент», «значимый патент», в том числе для ссылок в текстах стандартов.

По мнению авторов, все патенты, включенные в стандарт, можно охарактеризовать, как «неотъемлемые патенты», представляющие собой составную часть стандарта, без которой стандарт не может применяться.

В то же время «неотъемлемые патенты», в зависимости от их значимости для реализации стандарта, могут быть «основополагающими», «принципиальными» или «существенными для стандарта патентами» или второстепенными (несущественными).

Особенно неблагоприятная и труднопредсказуемая для производителя и потребителя ситуация возникает, когда основой стандарта является один или несколько «существенных для стандарта патентов».

«Существенным для стандарта патентом» («основополагающим») является патент на изобретение, которое необходимо внедрить, для того, чтобы тот или иной продукт, технология или услуга соответствовали техническому стандарту [8].

Включение «существенных для стандарта патентов» в стандарты приводит к монополии патентообладателей, нанося в перспективе ущерб текущим или долгосрочным интересам потребителей.

В арматуростроении существует множество стандартов, и сегодня никто не скажет, сколько в них включено патентов и их конструктивных признаков, защищаемых исключительным правом патентообладателя.

Продолжение статьи читайте в следующем номере журнала «Арматуростроение».