

УДК 342

Т. Е. Каудыров,
заведующий кафедрой Гражданского права,
директор Института гражданско-правовых
исследований Казахского гуманитарно-
юридического университета,
доктор юридических наук, профессор

О СОСТОЯНИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ НАКАНУНЕ ВСТУПЛЕНИЯ ВО ВСЕМИРНУЮ ТОРГОВУЮ ОРГАНИЗАЦИЮ

В тексте настоящей статьи приняты следующие сокращения:

- ВОИС – Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности;
ВТО – Всемирная Торговая Организация;
ГК РК – Гражданский кодекс Республики Казахстан;
ИС – интеллектуальная собственность;
РК – Республика Казахстан;
СНГ – Содружество Независимых Государств;
TRIPS (Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights) – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности;
ТЗ – товарный знак, знак обслуживания;
УК РК – Уголовный кодекс Республики Казахстан.

1. Общие положения

В далеком 1997 г., вот уже более 15 лет назад, Республика Казахстан подала заявку на вступление во Всемирную Торговую Организацию. Всё это время в стране в самых разных кругах (бизнесменов, учёных, государственных служащих и др.) не затихают обсуждения возможных преимуществ и потерь от вступления Казахстана в ВТО¹. В настоящей статье мы предлагаем вниманию читателя вопросы о соответствии нашего действующего законодательства по вопросам охраны объектов ИС требованиям этой организации, а также о влиянии членства в ВТО на дальнейшее развитие системы охраны объектов ИС.

Уругвайский раунд переговоров стран – участниц торгового соглашения, проходивший с 1986 по 1994 гг. принял заключительный акт, вместивший в себя два важнейших акта – Соглашение о формировании ВТО и Соглашение TRIPS. Последнее соглашение также является составной частью Учредительного договора ВТО, который был подписан в Марракеше (Марокко) 15 апреля 1994 г. и вступил в силу 1 января 1995 г.

Соглашение TRIPS – основной документ, определяющий параметры соответствия национального законодательства страны, вступающей в ВТО, требованиям этой организации, а также выявляющий готовность страны на проведение реформ в данной области².

TRIPS устанавливает **минимальные стандарты**, которые должны выполняться членами ВТО по предоставлению прав на объекты ИС и обеспечению этих прав. Минимальный характер прав означает их необходимость и достаточность для охраны авторских и смежных прав, товарных знаков, географических указаний, промышленных образцов, топологий интегральных микросхем, конфиденциальной информации.

Особенность соглашения TRIPS заключается в том, что его требования должны быть выполнены до вступления страны в ВТО. Невыполнение минимальных требований приведёт к тому, что страну не принимают в ВТО. Таким образом, данное соглашение выполняет функции своеобразного первого пропуска страны в ВТО.

TRIPS требует наличия соответствующего законодательства и институциональных образований (органов и организаций), способных эффективно его реализовать. Но сложность выполнения его требований заключается не только в необходимости законодательства об охране ИС и институций, но и в высоких стандартах конкурентной практики, в области обеспечения прав, а также в наличии процедур по принудительному осуществлению прав.

¹ См., например, «Охрана прав интеллектуальной собственности при вступлении Казахстана во Всемирную Торговую Организацию». – Материалы научно-практического семинара. – Астана, 28 ноября 2012.

² Питер ванн Ден Боше. Правила и политика Всемирной Торговой Организации. – Второе издание. – Перевод с английского. – Бишкек; 2011, С. 715.

Выгодной для страны стороной TRIPS является наличие положений о сотрудничестве и технической помощи между вступившей страной и старыми членами ВТО¹.

Принятие высшим руководством нашей страны решения вступить в ВТО породило ряд вопросов по поводу положения дел с охраной интеллектуальной собственности в Казахстане. Важнейшими вопросами сегодняшнего дня являются: Насколько правовой режим охраны интеллектуальной собственности Казахстана отвечает требованиям TRIPS? Что следует сделать для совершенствования такой охраны?

Право интеллектуальной собственности как особая подотрасль гражданского права, начало формироваться в 1992 г., с принятием первых Патентного закона и Закона о ТЗ, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров. За годы государственной независимости Казахстан присоединился к двум десяткам мировых конвенций в области интеллектуальной собственности.

Тем не менее, создание ВТО и выработка стратегии соответствия TRIPS внесли новые элементы и придали больший динамизм не только казахстанской, но и всей мировой системе охраны объектов ИС.

С 1997 г. начались наши консультации с представителями американского агентства ЮСАИД о приведении законодательства РК в соответствие с требованиями TRIPS. От одного этого процесса национальное законодательство по ИС получило сильнейший стимул для пересмотра и совершенствования. За это время удалось полностью пересмотреть саму систему законодательства РК об ИС: ввести в ГК РК новый Раздел V «Право интеллектуальной собственности», состоящий из 77 статей; принять новые Патентный закон РК от 16 июля 1999 г., Закон о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров от 26 июля 1999 г., Закон об охране селекционных достижений от 13 июля 1999 г., Закон о правовой охране топологий интегральных микросхем от 29 июля 2001 г., а также присоединиться к ряду международных конвенций в области авторского права и объектов промышленной собственности.

Национальная система регистрации объектов промышленной собственности, как и остальные звенья системы охраны интеллектуальной собственности, довольно успешно работает. Например, за двадцать лет работы, начиная с 1992 года, было подано 35 960 заявок на патентование изобретений, а выдано 29 657 охранных патентных документов².

Насколько полно с точки зрения других стран – членов ВТО современное законодательство РК отвечает требованиям TRIPS, чтобы принять страну в состав её членов? Что еще нужно для того, чтобы данное направление деятельности не имело бы препятствий для вступления? Мы не получили ответа на эти вопросы от официальных органов и поэтому полагаем, что только научное исследование даст ответы на эти очень важные для нашей страны вопросы.

1. Выполнение Казахстаном раздела TRIPS «Общие положения и основополагающие принципы».

В этом разделе, состоящем из 8 статей, указываются наиболее принципиальные положения, определяющие *параметры национальной охраны объектов ИС*. Практически ничего нового, выходящего за пределы действующих мировых конвенций в данной области этот раздел не содержит. Его нормы почти целиком отсылочного характера. В частности, восприняты из Парижской, Бернской и Римской конвенций основные принципы предоставления охраны на основе гражданства; *национальный режим* для граждан и организаций стран – членов ВТО (с. 3).

Введен совершенно новый принцип, не содержащийся в Парижской и Бернской конвенциях – *режим наибольшего благоприятствования нации*, правда, только в отношении объектов, упомянутых в самом TRIPS (с. 4) и с исключением процедур многосторонних соглашений под эгидой ВОИС, «в связи с приобретением и сохранением в силе прав интеллектуальной собственности». Известный из Парижской конвенции принцип национального режима, таким образом, значительно расширен.

Есть ещё ряд исключений, т.е. вопросов, которые не урегулированы TRIPS, а остаются в руках каждого государства – члена ВТО (статьи 6, 8 TRIPS). Это нормы об исчерпании прав, возможности установления требований по охране общественного питания и здоровья народа и о мерах по предотвращению злоупотребления правами ИС.

¹ Зенин И. А. *Право интеллектуальной собственности: учебник для магистров*. – 8-е издание. – М.: Издательство ЮРАЙТ, 2013 г. – с. 539

² *Годовой отчет з 2012 год Комитета по правам ИС и РГКП НИИС*. – Астана. 2013 г., С.44–46.

Значение и особенность норм данного раздела таковы, что они должны быть приняты страной безоговорочно и не могут быть изменены в ходе переговорного процесса.

Казахстанское законодательство полностью учло эти требования. Соответствующие положения изложены в статье 38 Патентного Закона РК от 16 июля 1999 года и статье 48 Закона РК 26 июля 1999 года «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях места происхождения товара».

Статья 5 Закона РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» также предусматривает предоставление иностранным физическим и юридическим лицам национального правового режима.

Поскольку TRIPS в данном своём разделе требует от страны-кандидата наличия инфраструктуры охраны ИС, рассмотрим имеющуюся в РК систему *органов, ответственных за управление правами интеллектуальной собственности*:

В самом общем плане руководство данной системой возложено на Министерство юстиции РК. Подразделением Минюста, специализирующимся в данной области государственного управления является его Комитет по правам интеллектуальной собственности (далее – Комитет). Комитет был создан постановлением Правительства Республики Казахстан от 29 марта 2001 года № 411 «Вопросы Комитета по правам интеллектуальной собственности Министерства юстиции Республики Казахстан». Комитет осуществляет специальные исполнительные и контрольно-надзорные функции, а также руководство в сфере охраны прав ИС.

В целях совершенствования государственной системы охраны прав ИС постановлением Правительства от 11 июля 2002 года создано Республиканское государственное казенное предприятие «Национальный институт интеллектуальной собственности Комитета по правам интеллектуальной собственности Министерства юстиции Республики Казахстан», основным предметом деятельности которого определено «осуществление производственно-хозяйственной деятельности в сфере науки по вопросам интеллектуальной собственности».

Таким образом, сложилась управленческая система, которая на сегодняшний день представлена Комитетом по правам интеллектуальной собственности Министерства юстиции Республики Казахстан. Указанный комитет сосредоточил в своих руках функции уполномоченного органа по всем основным объектам ИС: авторским, смежным правам, объектам промышленной собственности, селекционным достижениям, топологиям интегральных микросхем¹.

2. Соответствие требованиям TRIPS режима правовой охраны отдельных объектов ИС

Следует сразу отметить, что круг объектов охраны сужен по сравнению с количеством обычно охраняемых в странах объектов – в TRIPS ничего не говорится о полезных моделях. Это означает, что Казахстан или иная страна-кандидат в ВТО может осуществлять их охрану по своему усмотрению.

Основные параметры охраны отдельных объектов ИС, соблюдение которых обязательно для страны – члена ВТО, а также для кандидата во вступление, выявленные нами из текста TRIPS, выделены курсивом. После изложения указанных параметров мы ссылаемся на нормативные правовые акты Казахстана, учитывающие данные требования, или на обстоятельства, указывающие на их невыполнение.

Авторское право и смежные права (с.9–14 TRIPS):

- соблюдать положения Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, за исключением норм и положений по моральным правам;
- охранять компьютерные программы как литературные произведения и базы данных как компиляции произведений;
- предоставить владельцам компьютерных программ и производителям фонограмм (звукозаписи) право санкционировать или запрещать использование их продуктов (коммерческий прокат);
- установить 50 летний срок охраны звукозаписей и требует предоставления охраны звукозаписей;

¹ См. результаты работы данного Комитета: *Годовой отчет за 2012 год.* – Астана, 2013 г., 109 с.

– установить минимальный 50-летний срок охраны фильмов и других работ, где имеются права компаний

Законодательное определение объектов авторского права, включая права в отношении кинематографа и компьютерных программ, предусмотренных статьями 6–8 Закона РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах», значительно расширено с тем, чтобы учесть все формы авторского права, описанные статьями 9–12 Соглашения TRIPS и Статьями 2 и 2 bis Бернской Конвенции.

Права авторов

В соответствии с положениями Бернской Конвенции и Соглашением TRIPS, Закон РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» предоставляет авторам и их преемникам эксклюзивное право на: воспроизведение, вещание, публичное воспроизведение, кинематографическую или другую адаптацию, изменение или соглашение, публичное исполнение их работ. В соответствии со Статьями 12–14 Соглашения TRIPS и статьей 7 Бернской Конвенции, охрана произведений сохраняется в течение жизни автора плюс 50 лет после его смерти.

Права исполнителей

В соответствии с пунктом 1 статьи 14 Соглашения TRIPS, статья 37 Закона РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» прежде всего предоставляет исполнителям право на защиту от записи ранее не записанного исполнения или постановки, и передачи в эфир или другого вещания их произведения.

Права производителей фонограмм

В соответствии с пунктом 2 статьи 14 Соглашения TRIPS, статьи 34–38 Закона «Об авторском праве и смежных правах» предоставляют производителям фонограмм право, среди прочих, запрещать несанкционированное воспроизведение, повторное воспроизведение, сбыт или импорт фонограмм.

Право вещательных организаций.

В соответствии с пунктом 3 статьи 14 Соглашения TRIPS, статьи 34–37 и 39–41 Закона РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» предоставляют право вещательным организациям запрещать следующие несанкционированные действия: исполнение, воспроизведение исполнения и вещания посредством беспроводных средств вещания.

Условия защиты исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.

В соответствии с пунктом 5 статьи 14 Соглашения TRIPS, статья 42 Закона РК от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» предоставляет исполнителям, производителям фонограмм и вещательным организациям условия защиты в течении 50 лет после даты первого исполнения (или постановки), первой публикации фонограммы или первого вещания в эфир соответственно.

Патенты:

– предоставить патентную охрану продуктам и способам по всем типам изобретений, за некоторым исключением (п. 3 ст. 27 TRIPS), при условии их новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости;

– установить 20 летний срок охраны всех изобретений;

– предусмотреть быструю подачу и рассмотрение заявок на получение патентов;

– установить пределы принудительных лицензий со стороны правительства по использованию изобретений.

В соответствии со статьей 6 Патентного закона РК в качестве изобретения охраняются технические решения в любой области, относящиеся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных), способу (процессу

осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), а также применению известного продукта или способа по новому назначению или нового продукта по определенному назначению. Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо (соответствует пункту 1 статьи 27 Соглашения TRIPS). В соответствии с требованиями пункта 2 и 3 статьи 27 Соглашения TRIPS, Патентный Закон в пункте 3 статьи 6 предусматривает, что не признаются изобретениями научные теории, математические решения, методы экономической организации, условные обозначения и правила, методы выполнения умственных операций, программы для ЭВМ, проекты и схемы планировки зданий и сооружений, предложения в отношении лишь внешнего вида изделий, предложения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В Патентном законе РК (статья 5) содержится перечисление формальностей для получения охранного документа на тот или иной вид технического решения. Инновационный патент на изобретение выдается после проведения экспертизы заявки на выдачу инновационного патента на изобретение. Патент на полезную модель выдается по результатам экспертизы заявки на выдачу патента на полезную модель.

Патент на изобретение и промышленный образец выдается после проведения формальной экспертизы и экспертизы заявки по существу.

Инновационный патент и патент удостоверяют приоритет, авторство и исключительное право на объект промышленной собственности. Инновационный патент выдается на риск и под ответственность заявителя в отношении мировой новизны и изобретательского уровня.

Заявитель имеет право обжаловать решение экспертизы об отказе в выдаче охранного документа в апелляционном совете Комитета в досудебном порядке, что соответствует требованиям статьи 32 Соглашения TRIPS. Соответственно, заявитель может обратиться в суд для судебного пересмотра решения апелляционного совета Комитета.

Патентным Законом предусмотрено исключительное право владельца инновационного патента или патента на использование объекта промышленной собственности по своему усмотрению (соответствие статье 28 Соглашения TRIPS). Производство, использование, продажа, хранение и любое другое введение в гражданский оборот продукции, полученной в результате несанкционированного использования охраняемого изобретения, являются нарушением исключительных прав патентообладателя. Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать охраняемое изобретение лишь с разрешения патентообладателя на основе лицензионного договора, подлежащего обязательной регистрации в Комитет по правам интеллектуальной собственности. В то же время, любое заинтересованное лицо может обратиться и суд с ходатайством о предоставлении ему принудительной лицензии на использование изобретения на основании фактов его неиспользования непрерывно в течении 4 лет, предшествующих дате подачи такого ходатайства, зафиксированных после первой публикации сведений о выдаче на него охранного документа. Если суд выдаст такую принудительную лицензию, она должна быть неисключительной, а размеры лицензионных платежей должны быть установлены в размере рыночной цены лицензии, определенной судом в соответствии с установившейся практикой.

Товарные знаки:

- регистрировать наряду с товарными знаками знаки обслуживания;
- охранять общеизвестные знаки;
- распространять регистрацию как на однородные, так и на неоднородные товары и услуги;
- запрещает обязательное лицензирование товарных знаков.

Закон РК «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее – Закон о товарных знаках) был принят 26 июля 1999 года. В данном Законе были учтены все требования статей 15–24 Соглашения TRIPS. Так, в соответствии со статьей 15 Соглашения TRIPS регистрируется в качестве товарного знака изобразительные, словесные, буквенные, цифровые, объемные и иные обозначения или их

комбинации, позволяющие различать товары и услуги одних лиц от однородных товаров или услуг других лиц. Товарным знакам предоставляется охрана на срок 10 лет с даты подачи заявки с правом продления на очередные десять лет. Закон о товарных знаках требует, чтобы владелец свидетельства на товарный знак использовал его на товарах или для обозначения услуг. Более того, заинтересованные лица могут подать возражение против действия регистрации в связи с его неиспользованием непрерывно в течение пяти лет с даты регистрации или пяти лет предшествующих подаче возражения. Таким образом, правовой режим охраны товарных знаков также соответствует пункту 3 статьи 5 и статье 19 Соглашения TRIPS.

Географические указания:

– запрещает использование индивидуальных географических указаний (не являющихся видовыми) для идентификации других вин и спиртных напитков.

В соответствии со статьей 22 Соглашения TRIPS, географические указания, определяющие товар как имеющий происхождение на определенной территории и имеющий качество или характеристику, которая может быть отнесена к определенному местонахождению, могут быть зарегистрированы в патентном ведомстве. Процедура регистрации географических указаний или наименований мест происхождения аналогична процедурам, которые осуществляется при регистрации товарных знаков.

Промышленные образцы:

– обязательно предоставлять охрану новым и оригинальным промышленным образцам нормами о промышленных образцах или законодательством об авторском праве.

Права на промышленные образцы также регулируются Патентным Законом РК и удостоверяются патентами при соответствии заявляемого промышленного образца условиям патентоспособности – новизне, оригинальности и промышленной применимости (соответствие пункту 1 статьи 25 Соглашения TRIPS). Патент на промышленный образец действует в течение пятнадцати лет с даты подачи заявки с возможным продлением срока его действия по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет. То есть, патенты выдаются с возможностью продления их действия по ходатайству их владельца, но не более, чем на пять лет. Владелец патента на промышленный образец обладает исключительным правом его использования. Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать охраняемый промышленный образец лишь с разрешения патентообладателя и на основании лицензионного договора, подлежащего обязательной регистрации в Комитете.

Топологии интегральных микросхем:

– поднимает минимальный срок их охраны до 10 лет.

Правовая охрана топологий интегральных микросхем в Республике Казахстан осуществляется Законом Республики Казахстан «О правовой охране топологий интегральных микросхем» в котором нашли отражения все требования Соглашения TRIPS, в том числе и по срокам охраны.

Сорта растений и породы животных:

охрана новых видов растений и пород животных осуществляется в порядке, установленном Законом РК от 13 июля 1999 года «Об охране селекционных достижений». Указанный Закон получил положительное экспертное заключение Международного Союза по охране новых сортов растений (UPOV) на предмет его соответствия Международной конвенции по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 года. Принятием этого Закона выполнено условие пункту 3 статьи 27 Соглашения TRIPS, согласно которому должна быть предусмотрена защита новых видов растений.

Конфиденциальная информация:

– предоставлять обязательную охрану, позволяющую её обладателям пресекать неправомерное использование или раскрытие такой информации.

В настоящее время отдельного Закона по защите коммерческой тайны пока нет, тем не менее, в соответствии со статьей 126 ГК РК информация, которая при условии неизвестности третьим лицам, сохранения условий конфиденциальности и отсутствии свободного доступа к ней на законных основаниях, имеет действительную или коммерческую ценность, защищается гражданским законодательством. Таким образом, данные положения ГК РК соответствуют пункту 2 статьи 39 Соглашения TRIPS. Более того, соответствующее законодательство РК требует нераскрытия данных или информации в процессе одобрения, продажи или сбыта химических, фармацевтических или сельскохозяйственных продуктов, что также соответствует пункту 3 статьи 39 Соглашения TRIPS.

4. Правоприменение и пограничные меры:

- предусматривать в законодательстве быстрые, справедливые и беспристрастные меры, пресекающие дальнейшее нарушение прав, с выдачей правообладателям письменных решений и возможностью судебного обжалования административных решений;
- предусматривать достаточное возмещение ущерба и возможность судам предпринимать другие меры по принудительному осуществлению прав;
- устанавливать пограничные и таможенные меры по приостановке ввоза контрафактной продукции и право инспектирования;
- наличие уголовных процедур и санкций за нарушение прав ИС в коммерческом масштабе.

Меры контроля, касающиеся нарушения прав интеллектуальной собственности.

Общим порядком защиты нарушенных прав интеллектуальной собственности является гражданско-правовая защита, реализуемая в рамках общего, т.е. судебного (искового) порядка. Кроме этого, законодательством РК предусматривается уголовная и административная ответственность за нарушения авторских и смежных прав, установленная статьями 184, 184–1, 199 УК РК, а также статьями 128, 129, 145 Кодекса РК об административных правонарушениях.

Меры по обеспечению права интеллектуальной собственности.

Положения статьи 33 Патентного Закона, статьи 42 Закона «О товарных знаках», соответствующие положения Гражданского и Уголовно-процессуального кодексов РК предоставляют владельцу ИС возможность возбудить дело в суде соответствующей инстанции в случае возникновения споров:

- об авторстве на объект промышленной собственности и правомерности выдачи охранного документа на объект промышленной собственности;
- о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав владельца охранного документа;
- об установлении патентообладателя;
- о выдаче принудительной лицензии;
- о заключении и исполнении лицензионных договоров на использование охраняемого объекта промышленной собственности;
- о выплате компенсаций и оплате убытков, понесенных в результате нарушения исключительных прав;
- других споров, связанных с охраной прав, вытекающих из охранного документа.

Владелец охранного документа на объект промышленной собственности имеет право обратиться за защитой своего нарушенного права к органу власти или управления, что не препятствует его обращению в суд за получением удовлетворения по вышеупомянутым случаям, если законодательством не предусмотрено иное.

Временные меры:

- Суды должны иметь право издавать приказ, разрешающий применения мер пресечения нарушения прав ИС и сохранения соответствующих доказательств в отношении предполагаемых нарушений;
- эти меры должны быть применены судом без заслушивания другой стороны;
- суд должен удостовериться в наличии прав на ИС у заявителя и потребовать у него залога или равноценной гарантии, достаточной для защиты ответчика от злоупотреблений;

– если меры приняты без заслушивания другой стороны, она должна быть поставлена в известность безотлагательно, после проведения мероприятия, с предоставлением ему права быть выслушанным.

Положения, предусмотренные статьей 50 Соглашения TRIPS, учтены в нормах Кодекса Республики Казахстан от 30 июня 2010 года № 296–IV «О таможенном деле в Республике Казахстан» (Таможенный кодекс), Раздел 7, Глава 53, статьи 436–445.

Административные процедуры и средства.

ГК РК и антимонопольное законодательство предусматривают различные меры юридической ответственности за действия, ограничивающие конкуренцию, действия, составляющие нечестную конкуренцию, и действия, связанные с злоупотреблением доминирующим положением.

Специальные пограничные меры.

В настоящее время нормативно-правовая база, регулирующая отношения в данной области, состоит из статей 436–445 Таможенного кодекса РК, в которых определены основные элементы схемы таможенного контроля при перемещении через границу РК товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, а также предусмотрено принятие ряда нормативных правовых актов, обеспечивающих реализацию такого контроля.

Уголовные процедуры.

УК РК в достаточной мере детализирует общественно опасные деяния в сфере нарушения прав интеллектуальной собственности. В соответствии со статьей 184 УК нарушение авторских и (или) смежных прав, выразившиеся в таком деянии, как присвоение авторства или принуждение к соавторству, если это деяние причинило существенный вред правам или законным интересам автора или иного правообладателя, в том числе повлекшее значительный ущерб, наказывается штрафом в размере от ста до пятисот месячных расчетных показателей либо привлечением к общественным работам на срок от ста до ста восьмидесяти часов, либо ограничением свободы на срок до двух лет.

Незаконное использование объектов авторского и (или) смежных прав, а равно приобретение, хранение, перемещение или изготовление контрафактных экземпляров объектов авторского права и (или) смежных прав в целях сбыта, совершенные в значительном размере, наказываются штрафом в размере от пятисот до семисот месячных расчетных показателей либо привлечением к общественным работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо ограничением свободы на срок до одного года.

Незаконное использование объектов авторского и (или) смежных прав путем организации, создания интернет-ресурсов для дальнейшего доступа к обмену, хранению, перемещению экземпляров произведений и (или) объектов смежных прав в электронном цифровом формате, причинившее значительный ущерб, наказывается штрафом в размере от шестисот до восьмисот месячных расчетных показателей либо привлечением к общественным работам на срок от двухсот до двухсот сорока часов, либо ограничением свободы на срок до одного года.

Деяния, предусмотренные частями второй и третьей настоящей статьи, совершенные неоднократно; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в крупном размере или причинившие крупный ущерб; лицом с использованием своего служебного положения, наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

Статья 184–1 УК РК указывает на состав преступления «Нарушение прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем». Устанавливается, что разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения или топологии интегральной микросхемы до официальной публикации сведений о них, а равно присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили значительный ущерб автору или иному правообладателю или существенный вред их правам или законным интересам, наказываются штрафом в размере от ста до пятисот месячных расчетных показателей либо привлечением к общественным

работам на срок от ста до ста восьмидесяти часов, либо ограничением свободы на срок до двух лет.

Незаконное использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения или топологии интегральной микросхемы, совершенное в значительном размере, наказывается штрафом в размере от пятисот до семисот месячных расчетных показателей либо привлечением к общественным работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо ограничением свободы на срок до одного года.

Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, совершенные:

– неоднократно; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в крупном размере или причинившие крупный ущерб;

– лицом с использованием своего служебного положения, наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

Также статьей 199 УК предусмотрена ответственность за незаконное использование товарного знака. Согласно этой норме, незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров или услуг, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб наказывается штрафом в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, либо привлечением к общественным работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок до шести месяцев, либо исправительными работами на срок до двух лет.

Выводы.

Каждая страна самостоятельно принимает решение о вступлении в ВТО и оно зависит от множества факторов экономического и политического характера. Сам процесс вступления – сложный и порой драматичный процесс, ведь приходится открывать для всего мира многие сектора своей экономики, отказаться от поддержки национального производителя, в конечном итоге поступиться частью своего суверенитета в угоду правилам игры глобальной организации. Но в плане суверенитета в области объектов ИС вступающая в ВТО страна ничего не проигрывает. Ведь стандарты TRIPS уже соблюдаются во всех странах СНГ, а выполнение их требований совпадает с естественным процессом совершенствования национальных систем охраны ИС.

Действительно, если обобщить все требования соглашения TRIPS к Казахстану, претендующему вступить в ВТО, то он должен иметь те правовые нормы и институты, которые присущи большинству развитых государств. Это, в частности:

– законодательство, соответствующее TRIPS, то есть минимальным современным требованиям;

– ведомство по ИС, укомплектованное кадрами и хорошо оснащенное для предоставления охраны объектам ИС;

– судебная система – хорошо подготовленная, беспристрастная и прозрачная, уполномоченная налагать запреты, штрафы и иные взыскания;

– полиция – хорошо обученная, прозрачная в своей деятельности, уполномоченная налагать взыскания, способная распознавать и изымать контрафактную продукцию;

– таможня – хорошо обученная, оснащенная оборудованием и способная познания распознавать и изымать контрафактную продукцию на границе;

– корпус юристов в частном секторе, включая частный сыск и агентов, способных сотрудничать с официальными властями, умеющих распознавать контрафактную продукцию и её производителей;

– ассоциации и союзы производителей и правообладателей, иных лиц, специализирующихся в вопросах ИС.

Из приведенных выше элементов-пожеланий, только первый имеется в полной мере в Казахстане – достаточно развитое, современное в смысле соответствия большинству мировых конвенций в данной области, понятное для потребителя, а потому – в целом удачное законодательство, регулирующее правовой статус практически всех объектов интеллектуальной собственности.

Сложность и отставание лежат в плоскости правоприменения. Наблюдая высокий уровень пиратства на казахстанских рынках, аптеках, магазинах, в музыкальном и телевизионном эфире, национальном сегменте Интернета, приходится с сожалением констатировать, что приведенные выше критерии состояния элементов системы правовой охраны интеллектуальной собственности – правовых норм и институтов – пока не достигнуты нашей страной.

Читатель, знающий реалии казахстанской системы охраны интеллектуальной собственности, заявит, что она далека от идеала. Да, он будет прав, но Казахстан хоть и медленно, но неуклонно стремится к построению совершенного порядка в деле создания, использования и охраны объектов интеллектуальной собственности. Задача всех юристов – помочь творческим работникам – изобретателям, авторам произведений, дизайнерам, бизнесменам в сфере венчурного и наукоемкого производства – понять и правильно применять имеющиеся правовые положения, преодолевать правовой нигилизм и малограмотность в данных вопросах! Именно активность юридической общественности, её равнодушие к вопросам интеллектуальной собственности станет гарантией соблюдения Казахстаном требований ВТО.

ЛИТЕРАТУРА

1 «Охрана прав интеллектуальной собственности при вступлении Казахстана во Всемирную Торговую Организацию». – Материалы научно-практического семинара. – Астана, 28 ноября 2012 г.

2 Питер ванн Ден Боше. Правила и политика Всемирной Торговой Организации. – Второе издание. – Перевод с английского. – Бишкек, 2011, С. 715.

3 Зенин И. А. Право интеллектуальной собственности: учебник для магистров. – 8-е издание.-М.: Издательство ЮРАЙТ, 2013 г. – с. 539.

4 Годовой отчет за 2012 год Комитета по правам ИС и РГКП НИИС. – Астана. 2013 г., С. 44–46.

5 См. результаты работы данного Комитета: Годовой отчет за 2012 год. – Астана, 2013 г., 109 с.

Дата поступления статьи в редакцию: 17 сентября 2013 г.