



## VIII ЕЖЕГОДНАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ ОКЮР С КОНСТИТУЦИОННЫМ СУДОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ:

### «ПРАВО НЕРАВНОДУШНЫХ. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ В ЦИФРОВОЙ ЭКОНОМИКЕ»

14 мая 2018 г. президент ОКЮР **Александра Нестеренко** открыла ежегодную конференцию, проводимую при участии судей Конституционного Суда (КС) РФ в рамках Петербургского Международного Юридического Форума. Программа конференции готовилась в соответствии с пожеланиями членов ОКЮР, обеспокоенных, как пояснила А. Нестеренко, «недавним решением Конституционного Суда, фактически разрешающим параллельный импорт, а также предлагаемыми изменениями антимонопольного законодательства, отменяющими иммунитеты интеллектуальной собственности».

Модератор конференции **Руслан Ибрагимов**, вице-президент по корпоративным и правовым вопросам ПАО «МТС», отметил рост значимости темы интеллектуальной собственности в России и рост капитализации объектов *IP*.

Управляющий партнер «Пепеляев Групп» **Сергей Пепеляев**, сомодератор конференции, изложил статистику патентных заявок в сфере *IT*: патенты на программное обеспечение составляют 17% от всех патентных заявок в мире, в Китае их доля составляет 35%, а в США и Южной Корее — 40%. Россия занимает 8-е место в мире по числу патентных заявок, однако в абсолютных цифрах количество поданных в ней заявок значительно меньше, чем в опережающих ее странах: например, в Китае в год подается в 32 раза больше заявок.

С. Пепеляев также отметил тенденцию к снижению объема охраны интеллектуальной собственности.

**Любовь Кирий**, заместитель руководителя Роспатента, выразила уверенность в том, что патентные ведомства должны реагировать на современные вызовы.



**Валентина Орлова**, руководитель практики по интеллектуальной собственности «Пепеляев Групп»; **Елена Войниканис**, ведущий эксперт ОКЮР; **Наталья Гуляева**, партнер, руководитель практики интеллектуальной собственности, медиа и технологий юридической фирмы *Hogan Lovells*; **Любовь Кирий**, заместитель руководителя Роспатента; **Татьяна Одабашян**, директор по правовым вопросам и комплаенсу ООО «Объединенные Пивоварни Хайнекен»; **Виталий Калятин**, главный юрист по интеллектуальной собственности ООО «УК „РОСНАНО“»; **Андрей Цыганов**, заместитель руководителя ФАС России; **Александра Нестеренко**, президент ОКЮР; **Сергей Пепеляев**, управляющий партнер «Пепеляев Групп»; **Анна Костыра**, партнер, руководитель юридической практики Санкт-Петербургского офиса *EY*, руководитель практики по защите интеллектуальной собственности компании в СНГ; **Руслан Ибрагимов**, вице-президент по корпоративным и правовым вопросам ПАО «МТС», вице-президент ОКЮР; **Виктор Наумов**, управляющий партнер Санкт-Петербургского офиса, руководитель российской практики в области ИС, ИТ и телекоммуникаций юридической фирмы *Dentons*

Тема виртуализации и адаптации к современным реалиям стала центральной в выступлении Л. Кирий. Она прокомментировала проекты Роспатента по реализации программы «Цифровая экономика Российской Федерации» и отметила, что Роспатент рассматривает различные варианты внедрения новейших технологий в свою деятельность. Так, изучается возможность использования технологии блокчейн для осуществления регистрационных функций Роспатента, искусственного интеллекта — для оптимизации процедуры экспертизы заявок на объекты интеллектуальной собственности, предоставления пользователям доступа к поисковой системе Больших данных, накопленных Роспатентом, — для определения направлений для инвестирования. При этом аналогичный блокчейну алгоритм используется Роспатентом уже с 2009 г.: схема ведения реестров обеспечивает надежное хранение данных с предоставлением оперативного доступа к гарантированно неизменным сведениям.

Лейтмотивом выступления **Гадиса Гаджиева**, судьи КС РФ, стал поиск баланса интересов. Презентуя свой доклад «Конституционные основы развития законодательства об интеллектуальной собственности», судья не раз останавливался на вопросе ухода от крайностей в правовом регулировании, так как «даже абсолютная свобода превращает абсолютные права в совсем неабсолютные».



**Гадис Гаджиев**, судья Конституционного Суда РФ



**Любовь Алимova**, руководитель отдела интеллектуальной собственности компании «Нестле Россия»

Г. Гаджиев обратил особое внимание слушателей на то, что концепция собственности, в том числе интеллектуальной, устанавливается Конституцией, а не специальными принимаемыми законами, которые тем самым должны быть определены таким образом, чтобы обеспечить эффективную работу этой концепции путем публично-правового регулирования.

Постановление КС РФ от 13.02.2018 № 8-П по параллельному импорту стало одним из самых горячо обсуждаемых вопросов. Г. Гаджиев, защищая позицию Суда, отметил принципиальную важность этого Постановления, так как в нем впервые указано, что принцип добросовестности носит конституционный характер, а не узкоотраслевой. По сути, отметил судья, принцип добросовестности — это легальная возможность судов заниматься нормотворчеством, ведь законодатель не может предусмотреть, что будет считаться добросовестным поведением в каждой жизненной ситуации.

Тема поиска баланса была затронута и **Андреем Цыгановым**, заместителем руководителя ФАС России, который рассказал о пятом антимонопольном пакете, посвященном регулированию цифровой экономики. В этом контексте при поиске баланса следует учитывать «частный интерес и общественное благо, защищаемое антимонопольным органом».

Одной из основных новелл цифрового пакета станет унификация понятия «доминирующее положение на рынке»: в качестве его основной характеристики предполагается ввести такой критерий, как владение значительной инфраструктурой, которая может повлиять на общие условия обращения товаров на рынке. Также вводятся новые подходы к экономической концентрации, что наиболее актуально для практики рассмотрения транснациональных сделок.

В завершение своего выступления А. Цыганов вручил А. Нестеренко Почетную грамоту за активное участие в совершенствовании антимонопольного законодательства и развития конкурентной политики.



**Виталий Калятин**, главный юрист по интеллектуальной собственности ООО «УК „РОСНАНО“», оценил роль Конституции в определении пределов использования интеллектуальной собственности в цифровой форме. Спикер сфокусировал свое внимание на сравнении объемов исключительных прав и права собственности. Интеллектуальная собственность отличается от права собственности на вещь: они имеют разные основания для возникновения и прекращения, различное содержание и пределы действия. Общее у них, пожалуй, только одно — абсолютность. При этом влияние исключительного права на право собственности (и ограничение последнего) становится все очевиднее. Интеллектуальные права могут ограничивать право собственности по территории, срокам и способам использования; также они могут ограничивать передачу права, и, как итог, остается чистое право с утратой контроля объекта.



**Андрей Цыганов, Александра Нестеренко**

Вторая часть конференции, модерлируемая **Виктором Наумовым**, управляющим партнером Санкт-Петербургского офиса, руководителем российской практики в области ИС, ИТ и телекоммуникаций юридической фирмы *Dentons*, открылась докладом Р. Ибрагимова «Барьеры для развития цифровой экономики и пути их преодоления». Барьеров оказалось немало: это и недостаточно полное описание процессов и процедур в законе (например, недостаточно урегулированы правила совместного владения и распоряжения объектами *IP*), и общее отставание регулирования от развития технологий (например, отсутствие специального регулирования для скачиваемых мобильных приложений, искусственного интеллекта и интернета вещей), и отсутствие учета и координации в регулировании трансграничных отношений. Правоприменителям очень не хватает закрепления информации в качестве объекта гражданского оборота.

**Анна Костыра**, партнер, руководитель юридической практики Санкт-Петербургского офиса *EY*, руководитель практики по защите интеллектуальной собственности компании в СНГ, и **Артемий Иванюшин**, менеджер юридической практики Санкт-Петербургского офиса *EY*, также посетовали на отсутствие информации в перечне объектов гражданского оборота, однако отметили, что законодателю все равно не удастся угнаться за развитием технологий, поэтому нет нужды постоянно менять закон, а юристам следует чаще ориентироваться на общие нормы. А. Костыра обратила внимание на то, что в последнее время укрепилось саморегулирование в Интернете: споры все чаще решаются без привлечения судов и государственных органов.

А. Иванюшин указал, что в обороте активно участвуют большое количество *IP*-активов, не урегулированных законом, и если доменные имена уже освоены законодателем и судебной практикой, то аккаунты в социальных сетях пока остаются вне их внимания, в то время как ценность отдельного аккаунта может в разы превышать ценность сайта.



Виталий Калятин, Любовь Кирич, Александра Нестеренко, Андрей Цыганов

**Валентина Орлова**, руководитель практики по интеллектуальной собственности «Пепеляев Групп», раскритиковала существующие распределенные реестры, назвав их неэффективными, дорогостоящими, непрозрачными и подверженными мошенническим манипуляциям. Эти недостатки влекут возникновение споров и упущенные возможности для бизнеса.

Одним из примеров распределенных реестров может служить система доменных имен (*DNS*), которая до недавнего времени не имела криптографической защиты и была уязвима для изменений содержащихся в ней сведений. На помощь может прийти технология блокчейн, характеризующаяся высокой прозрачностью взаимодействия участников, высоким уровнем доверия к ведению учета вследствие децентрализации и низким процентом погрешностей. Но и возможных рисков у блокчейна немало.

**Наталья Гуляева**, партнер, руководитель практики интеллектуальной собственности, медиа и технологий юридической фирмы *Hogan Lovells*, посвятила свое выступление искусственному интеллекту (*ИИ*). По ее мнению, *ИИ* обладает следующими признаками: его работа может привести к непрогнозируемым результатам, он может работать автономно без человеческого участия, самостоятельно делать выбор и даже самообучаться.

Особое внимание Н. Гуляева уделила подходам к охране произведений, созданных преимущественно *ИИ*. В России, как и в США, охрана таким произведениям пока не представляется, однако существуют и альтернативные подходы.



**Сергей Пепеляев, Руслан Ибрагимов**

**Любовь Алимова**, руководитель отдела интеллектуальной собственности компании «Нестле Россия», предложила участникам конференции поразмышлять о таком явлении, как самоуспокоенность. По мнению спикера, это состояние так же вредно для юриста, как и для маркетолога, ведь «если мы будем находиться в комфортном очерченном законом поле, нам будет сложно посмотреть вперед».

Л. Алимова также рассказала, как юристам построить взаимодействие с менеджерами по цифровым коммуникациям, чтобы оно было максимально эффективным.

Подводя итоги заседания секции, В. Наумов обратил внимание на сложившуюся систему проблем и вызовов праву, связанных с активной цифровой трансформацией в России и в мире.

Конференция получилась содержательной и насыщенной, участники активно участвовали в живой дискуссии и уже с нетерпением ждут следующей встречи в мае 2019 г.



**Анна Костыра, Артемий Иванюшин**, старший юрист Санкт-Петербургского офиса EY