

# ФАС России: определен перечень запретов для субъектов, занимающих доминирующее положение, исходя из практики злоупотребления интеллектуальными правами

18 декабря 2020, 15:52

*Документом также предлагается установить, что обязательным этапом принятия мер антимонопольного реагирования должна быть выдача предупреждения*

В современном мире в условиях цифровизации все большее значение при обращении и функционировании товарных рынков приобретают объекты интеллектуальной собственности.

При этом результаты интеллектуальной деятельности могут быть использованы не только в целях инновационного развития, но и в целях монополизации товарных рынков и ограничения конкуренции.

В настоящее время многие государства положительно определились с вопросом применения антимонопольного законодательства к действиям и соглашениям, связанным с осуществлением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, если такие права используются для ограничения конкуренции (США; Европейский союз, Япония и др.).

Возможность ограничения исключительных прав в целях защиты конкуренции предусмотрена нормами международного права.

Так, ст. 40 Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) предоставляет государствам право самостоятельно закреплять в национальном законодательстве виды лицензионной практики, которые способны выразиться в злоупотреблениях правами на результаты интеллектуальной деятельности и оказывать неблагоприятное воздействие на конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

В развитие указанных положений ст. 10 Гражданского кодекса РФ запрещает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением.

Вместе с тем, реализация этого запрета в антимонопольном законодательстве заблокирована положениями[1] Закона о защите конкуренции.

Практика антимонопольных органов свидетельствует о возрастающей доле фактов, в рамках которых действия правообладателей рассматриваются как имеющие признаки ограничения конкуренции, но не могут быть предупреждены или пресечены нормами

российского антимонопольного законодательства в виду прямых исключений.

Например, доминирующий субъект, обладающий исключительными правами, может устанавливать в лицензионном договоре требования[2] о приобретении товара, работ, услуги, в том числе являющихся результатом интеллектуальной деятельности или создаваемыми с их использованием, не относящихся к предмету лицензионного договора (так называемая «практика связывания»); устанавливать запрет контрагенту заключать договоры с конкурентами правообладателя (так называемые «положения об избежании конкуренции»); может создавать дискриминационные условия. Крупнейшие IT-компании не ограничены в размерах комиссии взимаемой с разработчиков программ через свои платформы и операционные системы. При этом такие платформы и операционные системы обладают признаками доминирующего положения.

Законопроект, разработанный ФАС России, направлен на обеспечение защиты конкуренции на товарных рынках Российской Федерации и интересов потребителей в случаях злоупотребления правообладателями своими исключительными правами. Тезис СМИ о том, что сфера применения закона будет ограничиваться лекарственными средствами и интернет-платформами неверен.

Законопроектом предлагается определить в Законе о защите конкуренции запрет на действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, в рамках распоряжения своими исключительными правами на результат интеллектуальной деятельности путем предоставления права его использования другим хозяйствующим субъектам[3].

Перечень действий, включаемых в проектируемый запрет, определен исходя из конкретных практик злоупотребления интеллектуальными правами, сформированными в российской и зарубежной практике.

Предлагается также установить, что в случаях выявления признаков таких нарушений обязательным этапом принятия мер антимонопольного реагирования должна быть выдача предупреждения.

*«Принятие законопроекта будет иметь положительные социально-экономические последствия, поскольку он направлен на повышение уровня защищенности интересов потребителей от монополистической деятельности в форме злоупотребления правами на результаты интеллектуальной деятельности, но в то же время не снижает уровень правовых гарантий интеллектуальных прав, осуществляемых в пределах, определенных гражданским законодательством», - отметил заместитель руководителя ФАС России Сергей Пузыревский.*

[1] ч. 4 ст. 10 и ч. 9 ст. 11

[2] за пределами тех полномочий, которые определены гражданским законодательством относительно лицензионных соглашений

[3] при условии, если такое использование связано с введением в оборот или является введением в оборот товара данным хозяйствующим субъектом на товарном рынке, на

котором он занимает доминирующее положение, и такие действия приводят или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, а также закрепить конкретный исчерпывающий перечень таких действий