



УДК 341.1

ПРАВОВОЙ СТАТУС ТЕХНОГЕННОЙ ИДЕИ КАК ОБЪЕКТА МЕЖДУНАРОДНОГО ТЕХНОГЕННОГО ТРАНСФЕРА

Дарья ИВАЩЕНКО,

аспирант, старший преподаватель кафедры международного публичного права
Киевского национального торгово-экономического университета

АННОТАЦИЯ

Статья рассматривает правовой статус идеи как объекта права интеллектуальной собственности. Исследована правовая природа патентоспособности идеи. Произведен сравнительный анализ положений законодательства Украины, Соединенных Штатов Америки и международных стандартов относительно патентоспособности идеи. Введено авторское понятие «техногенной идеи» как объекта международного техногенного трансфера, а также авторское понятие самого международного техногенного трансфера. Рассмотрены взаимоотношения понятий «международный трансфер технологий» и «международный техногенный трансфер». Разработаны и систематизированы критерии патентоспособности и правовой квалификации техногенной идеи. Определено место техногенной идеи среди других объектов техногенного трансфера.

Ключевые слова: идея, техногенная идея, международный техногенный трансфер, критерии ценности идеи.

LEGAL STATUS OF TECHNOGENIC IDEA AS AN OBJECT OF INTERNATIONAL TECHNOGENIC TRANSFER

Daria IVASHCHENKO,

Postgraduate Student, Senior Lecturer of the International Law Department
of Kyiv National University of Trade and Economy

SUMMARY

The paper studies the legal status of the idea as an object of intellectual property rights. The research provides a comparative analysis of the provisions of the legislation of Ukraine, the United States of America and international standards regarding the patentability of the idea. The research dwells on legal nature of the patentability of the idea and introduces the author's concept of as an object of international technogenic transfer as well as genuine concept of the "international technogenic transfer". The relationship between the concepts of "international technology transfer" and "international technogenic transfer" is considered. The criteria of patentability and legal qualification of an technogenic idea are developed and systematized. The place of the technogenic idea is determined among other objects of the technogenic transfer.

Key words: idea, technogenic idea, international technogenic transfer, criteria of the value of the idea.

Постановка проблемы. Одним из первоочередных и основных объектов международного трансфера технологий является идея. В общем, идея без материального воплощения не принадлежит к таким объектам, которым предоставляется правовая охрана в области международной интеллектуальной собственности. Проблема заключается в том, что, несмотря на мнение большинства ученых по защите и передаче идей, на современном этапе развития права существуют отдельные точки зрения, которые стоило бы принять во внимание и исследовать.

Актуальность темы исследования. В контексте международно-правового регулирования техногенного трансфера крайне актуальной сейчас представляется проблема исследования правового статуса «техногенной» идеи как основополагающей креативной субстанции, порожденной интеллектуальным творчеством человека как

одним из аспектов проявления суверенитета ума.

Целью и задачей статьи является исследование правовой природы и правового регулирования идеи как объекта международного техногенного трансфера, причем новацией будет выступать рассмотрение юридического содержания понятия «техногенной идеи» как таковой, что порождает / генерирует технологию в условиях современного стремительного развития научно-технического прогресса и всеобъемлющей виртуализации межсоциумных процессов, равно как и постепенного отхода от традиционного понятия критерия материальной определенности формы объекта.

Изложение основного материала. Прежде всего обратимся к международным стандартам защиты и передачи прав интеллектуальной собственности в отношении идей. Соглашение ТРИПС в ч. 2. ст. 9, что относится

к разделу 1: Авторские и смежные права отмечается: «защита авторского права распространяется на высказывания, а не на идеи, процедуры, методы работы или математические концепции как таковые» [9].

Страны континентальной системы права также содержат модельные однотипные положения относительно этой нормы, в частности, если обратимся к законодательству Украины в п. 3 ст. 433 ХКУ находим «авторское право не распространяется на идеи, процессы, методы деятельности или математические концепции как таковые». Аналогичное положение содержится в п. 3 ст. 8 Закона Украины «Об авторских и смежных правах»: «...правовая охрана распространяется только на форму выражения произведения и не распространяется на идеи, теории, принципы, методы, процедуры, процессы, системы, способы, концепции, открытия, даже если они выражены,



описаны, объяснены, проиллюстрированы в произведении» [7].

Если мы обратимся к отечественному патентному праву, мы не найдем ни одного четкого формулирования относительно понятия «идея», только то, что идею как таковую запатентовать невозможно, так же как идею методов и действий по организации определенной работы. Патент можно получить на техническую разработку, в которой эта идея выражена (идея может быть частью такой технической разработки), то есть – на способ (процесс, технологию), применение известного способа по новому назначению, устройство, вещество, а также на любое изделие. Обязательным условием патентоспособности процесса (технологии) должно быть достижение с его помощью определенного технического результата.

Несколько иной подход используется в англо-американской системе права. Однако относительно абстрактных идей мы имеем схожий подход. В отличие от Украины, в США не предусмотрен патент на полезную модель, его аналогом выступает патент на дизайн, который защищает внешний вид, в то время как патент на изобретение – новую технологию, процесс, любое новое и полезное усовершенствование. Но в США патентованию подлежат бизнес-методы, в то время как система континентального права не признает патентоспособными действия по организации определенной работы. При этом объектами патентования не могут быть природные феномены или абстрактные идеи [1].

Понятие абстрактных идей обсуждалось Федеральным окружным апелляционным судом по делу “In re Comiskey”. [2] Невозможность запатентовать «абстрактные идеи» рассматривалась Верховным Судом США как расширительное толкование положения Кодекса Соединенных Штатов Америки, которое закрепляет патентоспособность объектов согласно § 101. Еще в деле *LeRoy v. Tatham* [3]. Однако в этом контексте Верховный Суд постановил, что алгоритм или абстрактная идея может стать патентоспособным/ой только тогда, когда они используются в процессе / воплощаются в / работают как / или превращаются иным образом в объект, который является патентоспо-

собным по законодательству, например, механизм, способ производства и тому подобное. Было определено лишь два случая, когда алгоритмы или абстрактные идеи могут рассматриваться как процесс и приобретать патентоспособность в соответствии с § 101 раздела 35 Кодекса США: «когда процесс: 1) был привязан к определенному аппарату; или 2) применялся с целью преобразования / переработки одних субстанций / материалов в качественно иные» [4; 5]. Таким образом, заявление на патент, который включает в себя как ментальный процесс (идею), так и один из других видов патентоспособных объектов по закону (то есть механизм, способ производства, сочетание элементов) может быть патентоспособным.

Таким образом законодатель США все же признает возможность патентования абстрактной идеи, но только при условии ее привязки к конкретному инструменту технологического процесса или к самому процессу производства.

Но опять же, возвращаясь к международному опыту, если принять во внимание понятие, сформированное К. Идрисом, генеральным директором ВОИС, в котором он определяет, что интеллектуальная собственность «... не является продуктом сама по себе, а является особой идеей, что стоит за этим продуктом, или способом, которым эта идея выражена, или же отличительным характером того, как этот продукт назван или описан» [8]. Нельзя не согласиться с мнением С. Корновенко, что сейчас в юридической доктрине бытуют два диаметрально противоположных взгляда на то, следует ли идею считать объектом права интеллектуальной собственности. Одни ученые убеждены в том, что прежде чем стать объектом авторского права идея должна приобрести определенную объективно выраженную форму. Другие апеллируют в пользу того, что идея – это уже объективированная информация, а соответственно – объект авторского права.

Если в авторском праве еще поднимается вопрос идеи как первородной основы и фундамента будущего произведения, то в отношении изобретательской сферы и права промышленной собственности имеем определен-

пробел в правовой доктрине относительно правового статуса самой идеи, ведь любое техническое решение или изобретение, которое в будущем способно получить правовую охрану и стать объектом техногенных правоотношений, начинается именно с изобретательской идеи.

Здесь следует сосредоточить внимание на том, что «идея» также может иметь различную природу. Если не отождествлять общее понятие идеи только с нематериальным творчеством, можно апеллировать и к другому понятию – продуктивной идее. Это такая идея, которая способна в результате привести к созданию нового продукта или процесса создания определенного продукта. Сам концепт продуктивной идеи коррелируется с американским подходом к пониманию патентоспособности идеи, о котором говорилось выше. В частности, она не обязательно должна иметь объективно выраженную форму, однако она должна быть тесно связана с конкретным методом / технологическим процессом или технологией, или конкретным аппаратом / объектом техногенной реальности, или способствовать любому конкретному конечному использованию. То есть продуктивная идея подразумевает практическое применение.

Учитывая предмет нашего исследования, считаем необходимым введение понятия «техногенной идеи» как базового объекта международного трансфера технологий.

Для того чтобы такая идея могла стать объектом права интеллектуальной собственности и техногенного трансфера, одного понятия недостаточно. Она должна обладать рядом признаков и иметь определенные критерии, по которым идея признается техногенной и представляет собой объект техногенных правоотношений вместе с принадлежащим ему уровнем правовой защиты.

Во-первых, такая идея должна иметь ценностный характер. Для того чтобы отличаться от концепта абстрактной идеи, к ней нужно применять критерий ценности. В частности, в области развития техносферы человечества таким критерием выступает технологическая пригодность, то есть идея должна быть способна вопло-



щаться в конкретную технологию, ноу-хау, техническое решение, изобретение и тому подобное. В буквальном смысле она должна быть «техногенной» и «продуктивной», то есть способной породить технологический результат или продукт.

Вторым критерием является значимость идеи. Такая идея должна определенным образом влиять на техногенную реальность, в которой находится человечество. Независимо от того, глобальное это влияние или бытовое, такая идея должна быть способна породить техногенный результат, который может стать техногенным благом или угрозой, или любым другим образом повлиять на технокинетические процессы в обществе.

Еще один критерий, на котором стоило бы отдельно остановиться, это информационное измерение идеи. Как уже отмечалось, важнейший «недостаток» идеи, мешающий ей приобрести правовое значение, – это ее нематериальность и абстрактность (*mere / abstract idea*). Однако если расценивать техногенную идею как информацию, то и правовая защита ее может быть предоставлена по аналогии с конфиденциальной информацией или коммерческой тайной. Если такая идея пока не может быть объективирована в виде технического решения, ноу-хау, но она способна быть выражена в устной или письменной форме, то такая информация может быть защищена правом, и более того, получив статус информации – быть использована для защиты своих интеллектуальных прав на идею.

Поэтому имеем такой следующий критерий признания техногенной идеи, как экономическое измерение. Однако здесь стоит заметить, что не все конечные продукты имеют экономическое измерение и значение, некоторые идеи, которые порождают изобретения, могут иметь непосредственно общечеловеческую ценность, то есть обеспечивать выживание или развитие человечества, при этом не имея финансовой выгоды. Поэтому, когда невозможно применить критерий экономической ценности «идея» должна альтернативно проверяться на «значимость для человечества».

Седьмой критерий – это хорошо известная новизна. Идея должна при-

носить новые решения в развитии техносферы бытия человечества.

Итак, на основе вышеупомянутых критериев предоставим авторское определение техногенной идеи как объекта права интеллектуальной собственности и техногенного трансфера:

Техногенная идея – это продукт ментально-творческой деятельности человеческого разума, который является ценным и значимым с точки зрения технологической пригодности для техногенного развития человечества и в дальнейшем способен инициировать создание нового технологического результата или продукта.

Определившись с концептуальными подходами к «идее» и «техногенной идее», переходим ко второй задаче нашей статьи – определение места техногенной идеи в системе объектов техногенного трансфера.

Во-первых, обратим внимание, что для целей данной статьи мы будем применять термин «международный техногенный трансфер» вместо «международный трансфер технологий».

Международный трансфер технологий специфический, в отличие от традиционного обмена товарами: он не выступает как одномоментный, разовый акт купли-продажи, а включает длительные экономические отношения.

Обычно такой процесс включает в себя: создание определенной технологии; приобретение технологии; адаптацию и освоение приобретенной технологии; развитие национальных возможностей по адаптации и совершенствованию технологии с учетом потребностей национального развития экономики страны [10].

Фундаментом для создания технологии являются:

1) новации – новые техногенные идеи и методы (процессы) интеллектуальной деятельности и организация их внедрения;

2) инновации – новые техногенные продукты (процессы) как результат воспроизведения и коммерциализации новаций.

Основными категориями, опосредующими международный трансфер технологий, выступают:

- патент;
- патентное соглашение;
- лицензии;

- лицензионное соглашение;
- передача «ноу-хау»;
- лизинг;
- франчайзинг;
- договор копирайта;
- предоставление наукоемких услуг в различных сферах типа инжиниринга, консалтинга, менеджмента, совместных научных исследований, подготовки персонала и др.

Итак, само понятие трансфера технологий, как определено в Законе Украины «О государственном регулировании деятельности в сфере трансфера технологий», является слишком узким для предмета исследования [6]. Конечно, понятие «трансфер технологий» можно использовать в широком и в узком смысле, однако для целей нашего исследования мы считаем целесообразным ввести понятие «международный техногенный трансфер», которое не только является пониманием трансфера технологий в широком смысле, но и в полной мере отражает кинетические межсоциумные процессы в международных отношениях техносферы бытия человечества.

Те межсоциумные техногенные обмены, которые происходят в глобальном измерении и обозначаются понятием «трансфер технологий», куда более глубоки и синергетичны. По сути, они являются одним из измерений техногенной эволюции и развития техносферы, так как технологическая эволюция отражается и в совершении еще одного из факторов роста – в процессах и процедурах межсоциумного трансфера комплексных составляющих техногенеза, который включает все элементы трансфера технологий, такие как:

- ценные конечные технологические продукты производства;
- особые инструменты производства;
- технологическая информация, значимая для подобных видов технологических продуктов;
- существующие, новые и инновационные для современного этапа человеческого развития целостных систем технологий;
- перемещение и использование трудовых ресурсов – технических специалистов;
- полные циклы технологических производственных систем;



– нематериальные техногенные знания и ноу-хау.

Все технологии, совершенствующиеся по уровню достижений науки на каждом этапе роста, стали уже реальностью истории бытия человечества, а те, что только создаются, определяют содержательную основу межсоциального переноса комплексных компонентов техногенеза. При этом полнота многофакторной системы техногенного роста каждой социальной системы и уровней владения технологическими ценностями их субъектов составляет не только основу предложений для межсоциального обмена, но и определяет основные параметры техногенной диффузии, что формирует целеустремленность промышленной революции и, соответственно, фактора роста международных техногенных отношений.

Таким образом, следовало бы предложить новое определение в международной правовой доктрине, которое бы более удачно раскрывало исследуемые техногенные процессы, а именно:

Международный техногенный трансфер – это совокупность международно-правовых отношений, обслуживающих процессы накопления и обмена в глобальном обществе техногенных достижений человечества¹, основанных на возможностях совокупного разума социума к коллективному творчеству и его структурно-организованных возможностях производить не только новые технологии, но и процессы формирования актуальной техногенной реальности, вызванные внутресociальными и международными условиями бытия, с целью развития глобального техногенеза, перехода к новому уровню знаний и преодоления техногенных разрывов между индивидуальными социумами.

Поэтому с юридической точки зрения объектами, в отношении которых возникают правоотношения международного техногенного трансфера, являются:

- техногенная идея;
- ноу-хау;

– кластер объектов: техническое описание / технологии / составляющая технологии / инструмент;

– кластер объектов: продукт / изобретение / технологический результат.

Выводы. Недаром техногенная идея находится на первом месте в списке. Она является первоосновой для создания технологической цепочки, но вместе с тем может возникать на любом его этапе. По нашему мнению, она является основным объектом, который и порождает все дальнейшие правоотношения в сфере техногенного трансфера.

Итак, резюмируя вышесказанное, техногенной идее в рамках международного техногенного трансфера должна предоставляться правовая защита за ее соответствие следующим семи критериям патентоспособности идеи:

- 1) ценностный характер;
- 2) технологическая пригодность;
- 3) значимость идеи для существующей техногенной реальности;
- 4) информационное измерение идеи;
- 5) экономическое измерение и ценность;
- 6) значимость для выживания или развития Человечества;
- 7) новизна.

Список использованной литературы:

1. 35 U.S. Code § 101 - Inventions patentable, July 19, 1952, ch. 950, 66 Stat. 797. URL: <https://www.law.cornell.edu/uscode/text/35/101>.
2. In re Comiskey, 499 F.3d 1365 – Court of Appeals, Federal Circuit 2007. URL: https://scholar.google.com/scholar_case?case=17371246950083505790&q=499+F.3d+1365&hl=en&as_sdt=2002.
3. Le Roy v. Tatham, 55 U.S. (14 How.) 156, 14 L.Ed. 367 55 U.S. (14 How.) 156, 14 L.Ed. 367, 1852. URL: <https://openjurist.org/55/us/156>.
4. Text of Parker v. Flook, 437 U.S. 584 (1978), at 588 n. 9, 98 S.Ct. 2522. URL: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/437/584/>.
5. Text of Parker v. Flook, 437 U.S. 584 (1978), at 589, 98 S.Ct. 2522. URL: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/437/584/>.
6. Закон України від 14.09.2006 № 143-V «Про державне

регулювання діяльності у сфері трансферу технологій». URL: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/143-16>.

7. Закон України від 15.12.1993 № 3687-XII «Про авторські та суміжні права». URL: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>.

8. Закон України від 15.12.1993 № 3687-XII «Про охорону прав на винаходи і корисні моделі». URL: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3687-12>.

9. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности. URL: <https://wipolex.wipo.int/ru/text/379915>.

10. Українська дипломатична енциклопедія : у 2 т / Л.В. Губерський (голова). Київ : Знання України, 2004. Т. 2. М–Я. 812 с.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Ивашенко Дарья Евгеньевна – аспирант, старший преподаватель кафедры международного публичного права Киевского национального торгово-экономического университета;

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Ivashchenko Daria Evhenievna – Postgraduate Student, Senior Lecturer of the International Law Department of Kyiv National University of Trade and Economy;

ivashchenko.daria@gmail.com

¹ Под техногенными достижениями Человечества в контексте данного исследования понимаются ценные технологические знания, основанные на них технологически квалифицированные средства, способы, умения, а также целенаправленные и продуктивные испытания по практике их применения в реалиях техносферы бытия Человечества, превращающие эти опыты в технологии.