

Научная статья

УДК: 347.772

Особенности становления правовых режимов в законодательстве развивающихся стран Африки: сходство и различия правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности

Евгений Николаевич Петров

Российская государственная академия интеллектуальной собственности

Главный специалист-эксперт по безопасности, кандидат технических наук

Москва, Россия, petrov-en@mail.ru

Аннотация. В статье приводится краткий обзор различных правовых подходов к национализации иностранной собственности, в том числе интеллектуальной собственности, в развивающихся государствах африканского континента. Анализируются действия по гармонизации законодательства в сфере интеллектуальной собственности двух региональных африканских организаций. Рассмотрены сходства и различия в подходах к правовой охране результатов интеллектуальной деятельности в рассматриваемых странах.

Ключевые слова: унификация правовых подходов, гармонизация законодательства, государственные механизмы правового регулирования, Африканская организация интеллектуальной собственности, ОАПИ (OAPI), Африканская региональная организация интеллектуальной собственности, АРИПО (ARIPO).

Для цитирования: Петров Е.Н. Особенности становления правовых режимов в законодательстве развивающихся стран Африки: сходство и различия правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности // IP Теория и практика. 2023. № 2.

Original article

Features of the formation of legal regimes in legislation of developing countries in Africa: Similarity and deference of legal protection of intellectual property results

Evgeny N. Petrov

Russian State Academy of Intellectual Property
Chief Security Expert, PhD of Technical Sciences

Moscow, Russia
petrov-en@mail.ru

Abstract. The article analyses circumstances reasons of the founding of two regional organization. For the protection of intellectual property on the African continent: African Intellectual Property Organization and African Region Intellectual Property Organization.

The author comes to the conclusion that. despite the initial lack of legal basis for the creation of regional organization, what characterise other similar entities, nowadays African Region patent system are developed at a sufficiently high level.

Key words: unification of legal approaches, harmonization of legislation State mechanisms of legal regulation, African Intellectual Property Organization, African Region Intellectual Property Organization.

For citation: Petrov E.N. Features of the formation of legal regimes in legislation of developing countries in Africa: Similarity and deference of legal protection of intellectual property results // IP. Theory and Practice. 2023. № 2.

Введение

Особенностью развития и становления правового института в государствах Африки, включая законодательные, нормативные правовые акты по интеллектуальной собственности (далее – ИС), является существовавшее ранее на африканском континенте колониальное право. Введенное колонизаторами право утверждало правовой статус колоний, организацию управления, особый порядок применения правовых норм и законов, действующих в метрополии, причем, как правило, на коренных обитателей колоний это европейское гражданское право не распространялось.

Методы

Исследование основывается на использовании логических, системно-структурных и нормативно-научных методах.

Основное исследование

1. Обзор основных подходов в сфере правового регулирования в различных областях деятельности развивающихся стран Африки

Основным источником колониального права в Африке служили правовые акты законодательной, исполнительной, административной власти метрополии (правительств, ведомств, различных комиссий, министерств по делам колоний и, конечно, их представителей на местах) [1].

Во Французской Западной и Экваториальной Африке, так же как и на севере африканского континента, колониальное право складывалось на основе французского права, в других регионах, где существовали колонии других европейских стран, были приняты германское, итальянское, португальское, бельгийское, испанское право [2]. В Британской Западной Африке была внедрена английская правовая система [3].

Вместе с тем, как известно, внедрение всех этих правовых систем в развивающихся африканских государствах не смогло в полном объеме вытеснить патриархально-феодальные отношения, которые складывались веками на основе национальных традиций. При этом национальные отношения принимались в качестве составляющей части в установленное колонизаторами право только в той мере, в какой они не противоречили колониальному законодательству.

Создание независимых африканских государств привело к становлению антиколониального национального права, предназначенного для обеспечения политического и социального освобождения африканских государств.

Задача юридического оформления образования суверенного национального государства решалась принятием конституций заложивших основы нового национального права этих государств, при этом колониальная система права во многом оставалась нетронутой. Так, первые конституции бывших колоний Великобритании оформлялись английскими королевскими актами-приказами и содержали некоторые стандартные формулировки с сохранением всех актов колониального периода, и только по мере дальнейшего становления политической независимости правовое наследие бывших метрополий было ликвидировано.

Естественно, что при таком многообразии правовых подходов к формированию национальной правовой системы африканским государствам потребовалось выработать определенный механизм, который позволил бы в определенной степени унифицировать правовые подходы к вопросам регулирования правовых отношений, в том числе и в области ИС.

При этом в некоторых государствах были восприняты правовые нормы иных западных государств, не являвшихся колонизаторами. Например, правовые нормы, определяющие полномочия президента бывшей британской колонии Нигерии, структуру и организацию ее парламента, в Конституции 1979 г. были идентичны положениям конституции США [1].

В Тунисе, Сенегале, Марокко, Заире, Камеруне, Габоне, Нигере, Того и др. приняты акты о частичной национализации собственности существующих с колониальных времен крупнейших иностранных монополий, в том числе и объектов ИС.

Несколько иной подход к развитию правового института африканских государств был реализован в странах социалистической ориентации, где складывалось национально-демократическое право, которое характеризуется созданием представительских органов государственной власти с установлением принципа единства государственной власти при определении главенствующей компетенции государства, в том числе и в вопросах национализации, – установлении государственной собственности на объекты экономики в гражданском и земельном праве, принципа приоритета общественных государственных интересов перед частными в гражданском праве, создание правовых механизмов регулирования процессов национализации объектов интеллектуальной собственности иностранных компаний и корпораций.

При этом до настоящего времени в некоторых из этих стран идет сложный процесс формирования национальных правовых принципов с учетом региональных особенностей.

Создание и развитие нормативных правовых актов государств африканского региона характеризуется динамичным расширением объектов правового регулирования, появлением новых отраслей и подотраслей права, необходимостью использования инновационных разработок, введения в практику новейших достижений передовой науки и техники, ориентацией на передовые технологии с последующим их внедрением в хозяйственный оборот.

Все это послужило эффективным стимулом к созданию, отработке и использованию правового института регулирования отношений в области охраны результатов интеллектуальной деятельности в таких странах [5].

2. Региональные организации по интеллектуальной собственности африканских государств, их сходство и различие в вопросах правового регулирования объектов интеллектуальной собственности

Охрана ИС является неотъемлемой частью процесса сближения правовых норм, в котором участвуют государства определенной региональной группировки.

Инновационное развитие стран Африки в большей степени определяется охраной объектов ИС, особенно объектов промышленной собственности: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и приравненных к ним средств индивидуализации товаров и услуг, определяющих в общем случае уровень промышленной и технологической развитости государства.

При защите интересов государства в чрезвычайных ситуациях, различных форс-мажорных обстоятельствах в качестве обеспечительных мер включаются такие государственные механизмы правового регулирования, как национализация, принудительное лицензирование объектов ИС, инициирование творческой активности изобретателей, исследователей и ученых во всех областях знаний, и особенно связанных с промышленным производством, основанным на инновационных передовых разработках (в том числе, и в военной области) [4].

Одним из действенных способов консолидации усилий и инициирования активности в этой области является создание региональных организаций, имеющих одинаковую процедуру исполнения административных функций по охране изобретений и поддержанию прав на патенты.

Современное развитие национальных правовых институтов африканских государств характеризуется ликвидацией «многослойности» законодательства путем его унификации и интеграции, создания региональных союзов и объединений.

Созданные на африканском континенте межправительственные региональные патентные организации, имея собственную организационную структуру, обладают международной правосубъектностью и выдают региональный патент, действующий одновременно как национальный патент в тех странах – членах организации, для которых он выдан.

Причиной создания двух региональных патентных организаций государств Африки явилось отсутствие единого экономического пространства или, правильнее сказать, экономической гармонизации, основанной на уже развитом и отработанном на практике правовом регулировании охраны объектов промышленной собственности, как это было с Европейской патентной организацией (1973 г.) и Евразийской патентной организацией (1994 г.). Отсутствие подобного правового механизма в

африканских государствах привело к необходимости создания недостающей правовой базы для эффективной защиты прав изобретателей [6].

Соглашение о создании Африканской организации интеллектуальной собственности – ОАПИ (OAPI) было заключено 2 марта 1977 г. в г. Банги Центральноафриканской республики (далее – ЦАР). Предпосылкой к созданию этой региональной организации послужило Либервильское соглашение 12 франкоговорящих африканских стран, учрежденное Африканским и Малагасийским ведомствами по промышленной собственности. ОАПИ была создана для регистрации объектов промышленной собственности: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, географических указаний, сортов растений.

В настоящее время в состав этой организации входят 17 франкоязычных африканских государств: Бенин, Буркина-Фасо, Камерун, ЦАР, Чад, Конго, Кот-д'Ивуар, Экваториальная Гвинея, Габон, Гвинея, Гвинея-Биссау, Мали, Мавритания, Нигер, Сенегал, Того, Коморские острова.

Особенностью ОАПИ является то, что у ее членов отсутствуют национальные патентные ведомства, в связи с этим ведомство ОАПИ централизованно выполняет все функции по приему патентных заявок, проведению экспертизы, выдаче охранных документов. Охранные документы, выданные ОАПИ, имеют единый характер и действуют одновременно на территории всех перечисленных стран.

Приоритетным направлением деятельности ОАПИ является поддержка государств-членов в их стратегическом использовании ИС для стимулирования технологического, экономического, социального развития, обеспечения создания и внедрения технологических и коммерческих инноваций, необходимых для проведения независимой экономической политики стран-участниц соглашения.

На практике ОАПИ для стран-участниц выполняет функции государства: она создает органы, обеспечивающие разрешение споров при обжаловании решений патентных ведомств, в том числе по возражениям, поданным третьими лицами. Такими органами являются Высшая апелляционная комиссия и Центр медиации и арбитража ОАПИ. Создано и успешно работает на базе ОАПИ учебное заведение, которое готовит квалифицированных специалистов в области ИС.

Несколько отличный от ОАПИ подход был реализован при создании другой региональной организации – англоговорящих африканских стран – по инициативе Всемирной организации интеллектуальной собственности (далее – ВОИС) и Экономической комиссии ООН по Африке. Решение о создании

Африканской региональной организации промышленной собственности было принято в декабре 1976 г. в городе Лусака (Замбия) и вступило в силу 15 февраля 1978 г.

В декабре 1985 г. организация переименована в Африканскую региональную организацию интеллектуальной собственности – АРИПО (ARIPO). Членами этой организации в настоящее время являются 22 африканских государства: Ботсвана, Гамбия, Гана, Замбия, Зимбабве, Кабо-Верде, Кения, Лесото, Либерия, Маврикий, Малави, Мозамбик, Намибия, Руанда, Сан-Томе и Принсипи, Сьерра-Леоне, Сейшельские острова, Сомали, Судан, Танзания, Уганда, Эсватини.

Особенностью этой организации является последовательное расширение круга охраняемых объектов ИС: первоначально правовая охрана предоставлялась изобретениям и промышленным образцам (Харарский протокол о патентах и промышленных образцах 1982 г.), в 1993 г. правовую охрану получили товарные знаки и знаки обслуживания, в 1999 г. в этот протокол включили также полезную модель. В 2015 г. были подписаны Свакопмундский протокол об охране традиционных знаний и выражений фольклора, Арушский протокол об охране новых сортов растений (до настоящего времени не вступил в силу) и, наконец, в 2021 г. подписан Кампальский протокол о регистрации авторских и смежных прав, также до настоящего времени не вступивший в силу.

Поскольку членами АРИПО являются государства, обладающие собственными законодательными актами в области правовой охраны объектов промышленной собственности, иногда, при определенных обстоятельствах, возникает конфликт интересов, и некоторые протоколы АРИПО подписывают не все страны.

Поскольку система правовой охраны АРИПО не предусматривает выдачу единого охранного документа, действительного на территории всех государств-участников, заявитель подает заявку в патентное ведомство АРИПО или национальное ведомство, указывая государства, в которых испрашивается правовая охрана. После этого в ведомстве АРИПО проводится формальная экспертиза, и в случае соответствия заявки требованиям заявитель и указанные в заявке патентные ведомства об этом уведомляются. Экспертиза по существу проводится в каждой из указанных стран в соответствии с национальным законодательством. По истечении шести месяцев АРИПО регистрирует права в отношении стран, от которых организация не получила письменного отказа в регистрации заявки. Процедура по регистрации товарного знака в АРИПО в целом аналогична, за исключением сроков проведения экспертизы.

Стратегия развития АРИПО на 2022–2026 гг. отражает активацию преобразований на основе использования объектов интеллектуальной собственности для государств-участников этой организации и других африканских государств, не входящих в данное региональное объединение, в области стимулирования многоотраслевых инноваций в технологиях, промышленности, сельском хозяйстве, энергетике, региональной интеграции.

Все это в значительной степени обеспечивает создание объектов ИС, которые в некоторых отраслях могут быть конкурентоспособны лучшим мировым образцам и представлять интерес с точки зрения защиты национальных приоритетов африканских государств при реализации процесса национализации объектов ИС.

Таким образом, каждая африканская региональная организация обладает спецификой правового регулирования отношений в области интеллектуальной собственности, соблюдая при этом одни и те же принципы: охраны объектов интеллектуальной собственности, защиты национальных государственных интересов в этой сфере [6].

Основой многостороннего сотрудничества является нормотворческая деятельность всех африканских государств. Благодаря их многочисленным инициативам сформирована значительная база договоров и соглашений по различным аспектам интеллектуальной собственности, обеспечивающих охрану практически всех видов ИС и формирующих таким образом систему международной охраны в этой сфере.

Отметим еще одно обстоятельство в области правового регулирования интеллектуальной собственности региональными африканскими объединениями: если всемирные организации (ВОИС и др.) отвечают в основном за разработку и реализацию договоров, устанавливающих минимальные стандарты охраны, то региональные организации расширяют и постоянно совершенствуют сотрудничество в своих регионах, фактически адаптируют мировые стандарты и рекомендации под местные условия, что является чрезвычайно важным при защите национальных интересов африканских государств.

АРИПО предусматривает статус государств-наблюдателей (потенциальных членов участников), и в настоящее время это Ангола, Алжир, Бурунди, Египет, Ливия, Маврикий, Нигерия, Сейшельские острова, Тунис, Эритрея, Эфиопия, ЮАР.

В отличие от АРИПО, ОАПИ можно указывать в качестве регионального патентного ведомства в международной заявке, также как и некоторые отдельные страны (Алжир, Ботсвана, Гана, Гамбия, Замбия, Зимбабве, Кения, Либерия, Лесото, Мадагаскар, Марокко, Мозамбик

Намибия, Руанда, Сан-Томе и Принсипи, Свазиленд, Судан, Сьерра-Леоне, Тунис).

В настоящее время правовая охрана ИС начинает признаваться в африканских странах практически повсеместно, учитывая ее значение для развития и успешного функционирования социальных и экономических институтов этих стран. Поскольку не во всех африканских странах присутствует система регистрации таких объектов, как товарные знаки, для них единственной возможностью остается подача региональной заявки. Когда требуется получить правовую охрану в стране, которая не входит ни в одно из этих двух региональных объединений и не имеет собственной системы регистрации права, возможен альтернативный вариант – публикация в известной и популярной среди местного населения газете оповещения о принадлежности товарного знака и преследовании за его неправомерное использование.

В государствах, которые не имеют надежной правовой охраны ИС, интеллектуальный потенциал (капитал) постоянно находится в опасности, и тогда перед транснациональными корпорациями, западными инвесторами встает дилемма: либо приостановить всю деятельность на рынках этих стран, либо доступными средствами активно лоббировать свои интересы.

Крупные компании и корпорации, как правило, стремятся к расширению бизнеса и сфер влияния, предпринимая попытки оказывать давление на правительства африканских стран, особенно таких, где нарушаются права на ИС, с целью обеспечения благоприятных условий для экспортной деятельности. В связи с этим постепенно политика африканских государств с низким уровнем охраны ИС меняется в сторону ее совершенствования, что позволяет этим странам привлекать в экономику новейшие технологии, инновационные разработки, инвестиции.

Эффективная охрана ИС при всем многообразии подходов потребовала гармонизации и унификации национальных законодательств африканских стран за счет их участия в международных договорах. Однако иногда эти договоры обязывают их действовать в ущерб национальным интересам, поскольку нарушение правовых норм и стандартов карается введением санкций. В этом случае особенно важна роль региональных союзов и объединений, таких как АРИПО и ОАПИ. Региональное сотрудничество создает наиболее благоприятные условия для согласования действий в области охраны ИС.

Большое значение в африканских странах наряду с унификацией законов в области охраны ИС имеет их универсализация – применение одних и тех же правовых норм к гражданам и не гражданам.

Во многих международных договорах устанавливается принцип национального режима, согласно которому иностранцам предоставляются такие же права на ИС, что и собственным гражданам, исключая любую дискриминацию по признаку гражданства или национальности. Это обстоятельство чрезвычайно важно при реализации правового режима национализации объектов ИС в африканских странах, которые вынуждены согласовывать свою политику в данном направлении. В противном случае унификация национальных законодательств в области охраны ИС теряет значение из-за расхождения в подходах к решению актуальных проблем охраны ИС, включая и вопросы национализации этих объектов.

Принимая во внимание сказанное выше, можно сделать вывод, что охрана ИС постепенно утрачивает традиционно территориальный национальный характер в большинстве африканских стран и это может оказать существенное влияние на формирование современных правовых подходов при национализации объектов ИС.

Список источников

1. Фитуни Л.Л. Иностранный капитал в Африке: теории, стратегии, новации // *Контуры глобальных трансформаций, политика, экономика, право*. 2020. т. 13. № 6. С. 6–29.
2. Muslim Family Law in Sub-Saharan Africa: Colonial Legacies and Post-Colonial Challenges\ ed.by S. Jeppie, E. Moosa, R. Roberts. Amsterdam Unirversity Press, 2010, P. 28.
3. Thompson V. Adloff R. French West Africa. Stanford University Press, 1958. P. 214.
4. Абрамова И., Фитуни Л.Л. Новая стратегия России на африканском направлении // *Мировая экономика и международные отношения*. 2019. № 12. С. 90–100.
5. Курбанов Р.А. Африканская интеграция: исторические аспекты // *Международное право и международные организации*. 2016. № 1. P. 69–79.
6. Ивлиев Г.П. Африканские региональные организации в сфере интеллектуальной собственности // *Международная жизнь*. 2023. № 3. С. 23–27.

References

1. Fituni L. Foreign capital in Africa: theories, strategies, innovation. *Kontury global'nyh transformacij, politika, ekonomika, pravo*=*Contours of global transformations, economics, policy, law*. 2020. Vol. 13. № 6, p. 6–29 (in Russ.).
2. Muslim Family Law in Sub-Saharan Africa: Colonial Legacies and Post-Colonial Challenges\ ed.by S. Jeppie, E. Moosa, R. Roberts. Amsterdam Unirversity Press. 2010. P. 28.
3. Thompson V. Adloff R. French West Africa. Stanford University Press, 1958. P. 214.
4. Abramova I., Fituni L. Russia,s new strategy in the African direction. *Mirovaya ekonomika i mezhdunarodnye otnosheniya*=*World Economy and International Relations*. 2019. № 12. P. 90–100 (in Russ.).
5. Kurbanov R. African integration: Historical aspects. *Mezhdunarodnoe pravo i mezhdunarodnye organizacii* = *International law and organizations*. 2016. № 1. P. 69–79 (in Russ.).
6. Ivliev G. African regional organizations in the field of intellectual property. *Mezhdunarodnaya zhizn'*=*International Life*. 2023. № 3. P. 23–27 (in Russ.).

Статья поступила 16.06.2023, принята к публикации: 21.06.2023.

© Петров Е.Н., 2023