

## Международно-правовые проблемы доступа к генетическим ресурсам и совместного использования выгод

**Аслан Абашидзе  
Александр Солнцев  
Олег Миловидов**

Многие годы представители Западной цивилизации, будь то европейцы или североамериканцы, путешествуя по странам Латинской Америки, Африки и Азии, собирали образцы флоры и фауны совершенно бесплатно. Отобранный генетический материал использовался в фармацевтическом производстве, сельском хозяйстве, в парфюмерной промышленности. Произведенная продукция затем продавалась; в том числе в те же страны, откуда были взяты образцы генетических ресурсов по цене, как и для всех остальных государств.

Однако согласно нормам международного права, природные ресурсы принадлежат государству и отчуждаться представителям других государств должны в разрешительном порядке и на возмездной основе с особым учетом интересов коренных народов, проживающих на территории изъятия генетических ресурсов. Иными словами: развитые государства должны делиться деньгами или современными технологиями в обмен на использование генетических ресурсов развивающихся стран, богатых биоразнообразием. Зачастую государства происхождения генетических ресурсов предпочитают неденежные формы компенсации за доступ к ресурсам, в том числе информационное обеспечение, дополнительное образование, соучастие в публикациях и заявках на патенты, лизинг или обеспечение научно-технической литературой, приборами, реактивами, методиками и т.д.

---

**АБАШИДЗЕ Аслан Хусейнович** – доктор юридических наук, профессор, член Рабочей группы ООН по произвольным задержаниям.

**СОЛНЦЕВ Александр Михайлович** – преподаватель международного права РУДН, член Российской ассоциации международного права.

**МИЛОВИДОВ Олег Дмитриевич** – студент 5-ого курса юридического факультета МГУ.

**Ключевые слова:** международное право; экология; биологическое разнообразие; генетические ресурсы; коренные народы.

осле сотен лет фактической кражи развивающиеся страны выступили единым фронтом, заявив: меняем наши генетические ресурсы на деньги или современные биотехнологии.

Ежегодный оборот мирового рынка продуктов, имеющих то или иное отношение к генетическим ресурсам, составляет 500–800 млрд. долл. (по данным на 1999 г.).

Сегодня около 80% всех лекарств против рака основаны на натуральных продуктах с добавлением различных генетических ресурсов.

В целом, доступ к генетическим ресурсам и совместное использование выгод (ДСИ)\* является комплексной проблемой, в которой тесно переплетаются вопросы развития науки и технологий, политики и права, экологии и экономики, этики.

В решение этой проблемы на международном уровне вовлечены такие авторитетные международные организации как:

- Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС);
- Продовольственная и сельскохозяйственная организация (ФАО);
- Всемирная торговая организация (ВТО);
- Программа ООН по окружающей среде (ЮНЕП)

Кроме того, разработаны международные соглашения для регулирования этого вопроса.

Следует отметить, что проблема ДСИ на международном уровне изначально решалась на основе обычаев и двухсторонних договоров. Однако в конце XX в. на Конференции ООН по окружающей среде и развитию государства решили контролировать процесс ДСИ с целью “сохранения биоло-

гического разнообразия, устойчивого использования его компонентов и совместного получения на справедливой и равной основе выгод, связанных с использованием генетических ресурсов, в том числе путем предоставления необходимого доступа к генетическим ресурсам и путем надлежащей передачи соответствующих технологий с учетом всех прав на такие ресурсы и технологии, а также путем должного финансирования”.

На этой Конференции была принята Конвенция о биологическом разнообразии 1992 г.<sup>1</sup>.

Согласно Конвенции о биоразнообразии, “генетический материал” означает любой материал растительного, животного, микробного или иного происхождения, содержащий функциональные единицы наследственности (любые материальные носители генетической информации, включая индивидуальные гены и их комбинации, фрагменты ДНК, образцы РНК), а “генетические ресурсы” означают генетический материал, представляющий фактическую или потенциальную ценность.

Отметим, что генетические ресурсы человека исключены из сферы действия Конвенции о биоразнообразии, но вопрос применения к ним процедуры ДСИ уже поднимался не раз. Ярким примером может служить случай с исландским генофондом<sup>2</sup>.

В 1998 г. парламент Исландии принял решение о создании универсальной базы данных обо всех жителях страны, которая включает медицинскую информацию, данные о родословной гражданина, а также генетическую информацию.

В 2000 г. исландская компания “деКод Дженетикс” (поддержанная американскими инвестиционными компаниями и междуна-

\* AÑÈ – aĩnòóĩ è aĩrãdè-ãñèèì ðãñóðñàì è ñĩàì ãñdĩfã è ñĩĩeũçĩ ããfèã àũãĩ; ABS – Access and Benefit-sharing (access to genetic resources and benefits’ Sharing).

родной фармацевтической корпорацией Хоффман Ла Рош) выиграла конкурс на право быть основным исполнителем данного проекта.

В обмен компания получила на 12 лет эксклюзивное право на коммерческое использование генетической информации, которая будет получена из исследованных образцов крови практически всего населения Исландии. Причем компания не только покрывает все расходы, связанные с созданием этой базы данных, но и обязуется выплачивать ежегодно правительству Исландии 70 млн. исландских крон, плюс 6% с коммерческой прибыли от использования получаемой генетической информации.

Вновь открытые гены, предрасполагающие к развитию того или иного заболевания, предполагается запатентовать.

Конвенция о биоразнообразии не содержит детальной регламентации ДСИ, лишь несколько статей Конвенции касаются этого вопроса (ст.15, 16 и 19).

ДСИ работает в системе “доступ в обмен на доступ”.

**Доступ к генетическим ресурсам регулируется национальным законодательством** с учетом необходимости облегчения этого доступа на основе предварительного обоснованного согласия государства, предоставляющего такие ресурсы.

**Государства обязуются** предоставлять и/или облегчать другим странам доступ к технологиям сохранения и устойчивого использования биоразнообразия или генетическим ресурсам без существенного ущерба окружающей среде.

**Государства принимают меры**, чтобы другим государствам, особенно развивающимся, предоставляющим генетические ресурсы, обеспечивался доступ к технологиям использования таких ресурсов, и технологии передавались на взаимно согласованных условиях, включая технологии, защищенные патентами и другими правами интеллектуальной собственности.

**Государства должны принимать меры** по обеспечению эффективного участия в деятельности по проведению биотехнологических исследований тех стран, особенно развивающихся, которые предоставляют генетические ресурсы для исследований, и содействовать обеспечению доступа к результатам и выгодам биотехнологий.

После вступления Конвенции в силу была создана Специальная рабочая группа открытого состава по ДСИ для разработки международного режима регулирования ДСИ с целью принятия юридически обязательного документа. В январе 2008 г. состоялось ее шестое заседание.

Для реализации поставленной задачи рабочая группа приступила к анализу действующих правовых и других актов на национальном, региональном и международном уровнях, касающихся ДСИ, включая контракты:

- на доступ к генетическим ресурсам;
- опыт их применения;
- механизмы, обеспечивающие соблюдение, и механизмы принуждения.

Пока стороны не решили, что в итоге станет основой действия международного режима ДСИ: один документ юридически обязательного характера; сочетание юридически обязательных и необязательных документов или юридически необязательный документ (документ мягкого права).

Одним из важных выводов рабочей группы стала проблема реформирования системы патентования генетических ресурсов и различных материалов, разработанных на их основе.

После изготовления желаемого фармацевтического, парфюмерного или иного продукта изготовитель для получения исключительных прав на продукт, полученный с использованием ге-

нетического материала, подает заявку на патент\*.

Патент предоставляет держателю возможность эксклюзивного использования результатов изобретений в течение определенного периода времени.

Таким образом, получается, что права собственности на природные генетические ресурсы сосредоточены в странах происхождения, а права интеллектуальной собственности на технологии и продукты, полученные с помощью генетических ресурсов, в странах производства, что не редко приводит к конфликтам. Ведь патенты могут вступать в противоречие с суверенным правом государств на использование собственных генетических ресурсов, и государству происхождения необходимо платить за пользование своими генетическими ресурсами.

Международно-правовая охрана исключительных прав, в том числе на генетические ресурсы, происходит в настоящее время в рамках таких международных организаций, как ВТО и ВОИС.

На рубеже XX–XXI вв. остро встал вопрос об изменении международной патентной системы в рамках ВТО и ВОИС, а именно изменения Соглашения ВТО по ТРИПС\*\* 1994 г., Договора ВОИС о патентной кооперации (Вашингтон, 19.06.1970 г.) и Договора ВОИС о патентном праве (Женева, 01.06.2000 г.).

Суть желаемых и необходимых изменений сводится к следующему. В заявках на предоставление прав интеллектуальной собственности необходимо указывать:

– генетические ресурсы, использованные для разработки заявленных изобретений;

– страна происхождения генетических ресурсов, использованных в заявленных изобретениях;

– доказательства получения предварительного обоснованного согласия страны происхождения.

Заявитель, отказывающийся раскрыть данную информацию, просто не получает патента – его заявка не будет рассматриваться до тех пор, пока он не представит необходимых сведений. Если заявитель раскрывает сведения, но представляет неверную информацию, то к нему будут применяться эффективные и соразмерные санкции.

До настоящего момента ни ВОИС, ни ВТО не разработали окончательного варианта текста поправок к договорам ввиду возникших разногласий между странами. Развивающиеся страны и ЕС поддерживают идею реформы, но США считают применение подхода, строящегося на национальной основе, с использованием специализированных национальных решений, включая контракты, достаточным для обеспечения выполнения целей Конвенции о биоразнообразии, касающихся ДСИ, и что задействование патентной системы не является ни целесообразным, ни желательным.

Совет ВТО по ТРИПС занимается пересмотром положений статьи 27.3b Соглашения по ТРИПС, относящейся к области патентования открытий в области растениеводства и животноводства.

Работа по данным вопросам проводится со времени принятия Дохийской декларации министров 14.11.2001 г., в п. 19 которой Совету по ТРИПС поручается изучить, кроме всего прочего, вопросы взаимоотношений между Соглашением по ТРИПС и Конвенцией о биоразнообразии.

---

\* Вопрос охраны исключительных прав на генетические материалы детально отслеживается и анализируется в отечественной науке. (Орешкин В.А. Патентная охрана биологического (генетического и трансгенного) материала. Дис. к.ю.н. М., 2004; Пономарева Н.Г. Особенности правовой охраны традиционных знаний и генетических ресурсов. Дис. к.ю.н. М., 2004).

\*\* ТРИПС – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности.

ажным аспектом проблемы ДСИ являются права коренных народов на совместное использование выгод.

Многие районы, отличающиеся самым большим биологическим разнообразием на планете, населены коренными народами.

17 биологически богатых стран (Австралия, Бразилия, Венесуэла, Демократическая Республика Конго, Индия, Индонезия, Китай, Колумбия, Мадагаскар, Малайзия, Мексика, Папуа Новая Гвинея, Перу, США, Филиппины, Эквадор и Южная Африка) – это государства, на которые приходится более двух третей биологических ресурсов Земли. Они также являются традиционными территориями проживания большинства коренных народов мира.

При этом в Декларации ООН о правах коренных народов от 13.09.2007 г. В ст. 31 говорится о правах коренных народов “на сохранение, контроль, охрану и развитие своего культурного наследия, традиционных знаний и традиционных форм культурного выражения, а также проявлений их научных знаний, технологий и культуры, включая людские и генетические ресурсы, семена, лекарства, знания свойств фауны и флоры”, “на сохранение, контроль, защиту и развитие своей интеллектуальной собственности на такое культурное наследие, традиционные знания и традиционные формы выражения культуры”. Далее уточняется, что “совместно с коренными народами государства принимают действенные меры в целях признания и защиты осуществления этих прав”.

Совершенно очевидно актуальность данной статьи для разработки режима регулирования ДСИ. Более того, стандарты, четко сформулированные в Декларации, закладывают комплексную основу для разработки режима регулирования ДСИ и других общих стандартов, актуальных для коренных народов.

Помимо рассмотренных вопросов ДСИ существует целый ряд других проблем, затрагивающих осуществление других международных соглашений:

– Международной конвенции по охране новых сортов растений 1961 г. (пересмотрена в 1991 г.);

– Конвенции ООН по морскому праву 1982 г. (в части сохранения и устойчивого использования биоразнообразия морских и прибрежных районов и глубоководных генетических ресурсов, в том числе и за пределами национальной юрисдикции);

– Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения 1973 г. (система лицензирования и выдачи разрешений, созданная для регулирования торговли видами, находящимися под угрозой исчезновения);

– Договора об Антарктике 1959 г. (вопрос биологической разведки, проведения дальнейших исследований коммерчески пригодных генетических ресурсов и биохимических процессов в Антарктике).

тдельного внимания заслуживает принятый в рамках ФАО Международный договор о генетических ресурсах растений для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства (2001 г.).

Договор вступил в силу 29 июня 2004 г. Более 100 государств мира уже ратифицировали его.

Целями Договора являются сохранение и устойчивое использование генетических ресурсов растений для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства и справедливое и равноправное распределение выгод, получаемых от их использования, в соответствии с положениями Конвенции о биоразнообразии для оказания содействия устойчивому ведению сельского хозяйства и созданию продовольственной обеспеченности.

Одним из основных компонентов Договора является Многосторонняя система содействия ДСИ, механизмом его действия является Стандартное соглашение о передаче материала (ССПМ), принятое в рамках Договора

в 2006 г., в котором излагаются условия ДСИ в отношении 35 продовольственных культур, а также 29 видов кормовых культур (Приложение 1 к Международному договору).

ССПМ предусматривает создание полностью функционального международного коммерческого механизма совместного использования выгод, в рамках которого получатель генетических ресурсов растений из Многосторонней системы Договора должен на определенных условиях вносить фиксированную процентную долю брутто-продаж нового коммерческого продукта в международный целевой фонд совместного использования выгод в рамках Договора.

В заключение следует сказать, что страны Содружества независимых государств обладают богатым биологическим разнообразием и потому являются весьма притягательным объектом для изыскателей генетических ресурсов.

На территории России представлены ландшафты 8 природных зон, в которых представлено более 11 тыс. видов сосудистых растений, 9 тыс. – водорослей, 3 тыс. – лишайников, 1370 – мохообразных, а также 320 – млекопитающих, около 730 – птиц, 75 – рептилий, около 30 амфибий, более 400 видов рыб пресных вод, более 150 тыс. беспозвоночных животных, в т.ч. 100 тыс. насекомых, 2 тыс. моллюсков, 10 тыс. пауков и т.д.

На территории государств СНГ проживают многие коренные народы, особенно на территории России, которые имеют отдельные права в процессе ДСИ.

В России к коренным малочисленным народам относится 45 этносов общей численностью около 280 тыс. чел.

В составе этой группы народов выделяются 40 коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока России общей численностью 244 тыс. чел.

Коренные малочисленные народы компактно проживают более чем в 30 субъектах Российской Федерации.

Для решения некоторых из указанных проблем в 1999 г. было разработано Соглашение о сотрудничестве в области сохранения и использования генетических ресурсов культурных растений государств – участников СНГ. Государства СНГ участвуют в переговорах о создании и функционировании системы ДСИ в рамках Конвенции о биоразнообразии, ВТО, ВОИС, ФАО. Однако Национальный доклад по ДСИ (в рамках ежегодной конференции стран-участниц Конвенции о биологическом разнообразии) из всех стран СНГ представила лишь Россия, хотя все 12 государств СНГ ратифицировали Конвенцию о биологическом разнообразии.

В целом позиция стран СНГ по вопросу ДСИ не разработана, поэтому целесообразно создать в структуре СНГ межведомственный орган для создания единого подхода к этой проблеме.

## Примечания

<sup>1</sup> Конвенция о биологическом разнообразии (Рио-де-Жанейро, 5 июня 1992 г.) вступила в силу 29 декабря 1993 г. (Россия ратифицировала 17.02.1995 г.).

<sup>2</sup> Тищенко П.Д. Исландская сага или сколько стоит генофонд потомков викингов // Тищенко П.Д., Юдин Б.Г. Проблемы биоэтики в СМИ. М.: “Эслан”, 2006. С. 31–34.