

ПРАВО

И ЭКОНОМИКА

ДОКУМЕНТЫ КОММЕНТАРИИ ПРАКТИКА

Издание Международного союза юристов

№ 1 (407) 2022

Информационно-аналитический, научный и научно-практический журнал по российскому законодательству для руководителей и юристов
Издается с февраля 1993 года
Выходит один раз в месяц

РЕДАКЦИЯ

ООО «Юридический Дом «Юстицинформ»

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР

В.А. Вайпан

Проректор МГУ имени М.В. Ломоносова, профессор кафедры предпринимательского права юрфака МГУ, Почетный юрист города Москвы, доктор юридических наук

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

С.А. Боголюбов

Зав. отделом аграрного, экологического и природоресурсного законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, доктор юридических наук, профессор

Е.П. Губин

Зав. кафедрой предпринимательского права Юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ

Г. Добровичева

Декан Юридического факультета университета им. П.И. Шафарика (Кошице, Словакия), доктор юридических наук

М.А. Егорова

Начальник Управления международного сотрудничества Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

С.Г. Еремин

Доцент кафедры «Государственное и муниципальное управление» Финансового университета при Правительстве РФ, кандидат юридических наук, доцент

М.Л. Захаров

Главный научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, доктор юридических наук, профессор

Ф.Ю. Зеккер

Профессор Института энергетического права (Берлин), доктор юридических наук, доктор экономических наук

В.Б. Исаков

Заведующий кафедрой теории и истории права Факультета права НИУ «Высшая школа экономики», доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ

В.П. Колмогоров

Академик Международной академии информатизации и Международной транспортной академии, кандидат экономических наук

С.В. Кузнецов

Кандидат экономических наук

М. Ла Торре

Профессор юридического факультета Университета «Magna Græcia» (Катанзаро, Италия), доктор юридических наук

А.А. Требков

Председатель Международного союза юристов, кандидат юридических наук, Заслуженный юрист РФ

В.И. Чайка

Арбитр Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ

Журнал зарегистрирован в Комитете РФ по печати:
№ 0110321 от 22.02.93 (ПИ № 77 — 11594 от 04.01.2002)
© ООО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2022

СОДЕРЖАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Власть и право

- 5 Трофимова Е.В.
Электронное правительство, его инфраструктура и возможности в сфере регулирования бизнеса

Общие вопросы

- 12 Кирилловых А.А.
Правовое регулирование оборота сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия с улучшенными характеристиками

Цифровая экономика

- 20 Громова Е.А.
Проблемы обеспечения защиты прав потребителей в условиях применения экспериментального правового режима создания цифровых инноваций

Несостоятельность/Банкротство

- 24 Фролов И.В.
О формировании эффективной модели совместного банкротства супругов в российской юрисдикции
- 32 Амелин А.В.
Индекс личного банкротства в России

Защита интеллектуальной собственности

- 35 Залесова А.А.
Развитие патентного законодательства Китая в части защиты от косвенного нарушения патентных прав
- 41 Богданова О.В.
Секрет производства (ноу-хау) как объект интеллектуальной собственности

Инвестиционное законодательство

- 46 Димитриев Р.С.
Отграничение контракта жизненного цикла от концессионного соглашения, соглашения о государственно-частном партнерстве и специального инвестиционного контракта

УДК 347.7+34618+

Журнал включен ВАК при Минобрнауке России в Перечень рецензируемых научных изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук

Журнал включен в РИНЦ
(Российский индекс научного цитирования)

ИЗДАТЕЛЬ И РЕДАКЦИЯ:

ООО «Юридический Дом «Юстицинформ»

Генеральный директор
Виталий Прошин

Заместитель главного редактора
Маргарита Леоненко

Редактор
Елизавета Касимова

Компьютерная верстка
Оксана Дегнер

Адрес редакции и издателя:

119607, г. Москва, ул. Лобачевского, д. 94, офис 7

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: info@jusinf.ru, podpiska@jusinf.ru
<http://www.jusinf.ru>, <http://www.izdat-knigi.ru>;
<https://elknigi.ru>.

РАЗМЕЩЕНИЕ РЕКЛАМЫ:

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: reclama@jusinf.ru

РАСПРОСТРАНЕНИЕ И ПОДПИСКА:

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: podpiska@jusinf.ru

Сдано в набор 10.01.2022.

Подписано в печать 31.01.2022.

Бум. офсетная № 1. Формат 60×84/8

Гарнитура «Журнальная». Печать офсетная

Печ. л. 10. Заказ

Отпечатано в типографии ООО «Принт-Формула»
г. Москва, 117437, ул. Профсоюзная, д. 104
www.print-formula.ru

Подписной индекс журнала
в каталоге агентства «Урал-Пресс» — 72260

Цена свободная

*Журнал подготовлен с использованием
информационно-правовой системы «КонсультантПлюс»*

Количество экземпляров журнала, поступающих в
розницу, ограничено

При использовании опубликованных материалов
журнала ссылка на «Право и экономика» обязательна.
Перепечатка допускается только по согласованию с
редакцией. Точка зрения редакции не всегда совпадает с
точкой зрения авторов публикаций. Ответственность за
достоверность информации в рекламных объявлениях
несут рекламодатели.

ФИНАНСЫ И НАЛОГИ

- 54 **Кузнецов С.В.**
Система правовых средств участия банка развития
в финансировании развития
- 60 **Шевченко Е.Е.**
Правовой режим резервных бюджетных фондов
Российской Федерации

ТРУДОВОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

- 67 **Болдырев В.А.**
Оплата сверхурочного труда: от иллюзий
к реальности

LAW AND ECONOMICS

Documents Comments Practice

International Union of Lawyers edition

№ 1 (407) 2022

Scientific and practical journal about the Russian legislation
for managers and lawyers
Published since February 1993
Monthly edition

PUBLISHING HOUSE

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

EDITOR IN CHIEF

V.A. Vaypan

Vice-rector MSU; Professor of the Department business law of the MSU Law
Faculty, Honorary Lawyer of Moscow, Doctor of Law

EDITORIAL BOARD

S.A. Bogolubov

Head of the Department of Agrarian, Ecological and Natural resources
legislation at the Institute of Legislation and Comparative Law by the
Government of Russian Federation; Doctor of Law; Professor

E.P. Gubin

Head of the Department of business law, Law Faculty, MSU; Doctor of Law;
Professor; Merited Lawyer of the Russian Federation

G. Dobrovicova

Dean, Law Faculty, University of Pavel Josef Safarik (Košice, Slovakia),
Doctor of Law; Professor

M.A. Egorova

Head of the Department of International Cooperation of Kutafin Moscow
State Law University (MSAL); Doctor of Law; Professor

S.G. Yeriomin

Associate Professor of the Department of State and Municipal Management,
Financial University under the Government of the Russian Federation, PhD in
Law, Associate Professor

M.L. Zakharov

Principal Research Scientist, Institute of Legislation and Comparative Law by
the Government of Russian Federation; Doctor of Law; Professor

F. J. Säcker

Professor, Institute of Energy Law (Berlin), Doctor of Law, Doctor of
Economy

V.B. Isakov

Head of the Department of law Theory and History, Law Faculty, National
Research University Higher School of Economics; Doctor of Law; Professor;
Merited Lawyer of the Russian Federation

V.P. Kolmogorov

Academician, International Informatization Academy and the International
Transport Academy; PhD in Economy

S.V. Kuznetsov

PhD in Economy

M. La Torre

Professor at the Department of Law, Università di Catanzaro (Italy), Law
School of the University of Hull (United Kingdom), Doctor of Law; Professor

A.A. Trebkov

Head of the International Union of Lawyers; PhD in Law; Merited Lawyer of
the Russian Federation

V.I. Chaika

Arbitrator of the International Commercial Arbitration Court by the Chamber
of Commerce and Industry, Russian Federation

The journal is registered in the Press Committee of Russia:
Certificate № 0110321 from 22.02.93 (ПИ № 77 — 11594
от 04.01.2002)

© «Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd. 2022

SUMMARY

CIVIL AND COMMERCIAL LAW

Power and law

- 5 **Elena V. Trofimova**
E-government, its infrastructure and opportunities
in the field of business regulation

General issues

- 12 **Andrey A. Kirillovykh**
Legal regulation of the turnover of agricultural
products, raw materials and food with improved
features

Digital economy

- 20 **Elizaveta A. Gromova**
Problems of consumer rights protection under
the experimental legal regime of digital innovation
creation

Bankruptcy

- 24 **Igor V. Frolov**
About the formation of an effective model of joint
bankruptcy in Russian jurisdiction
- 32 **Andrey V. Amelin**
The personal bankruptcy index in Russia

Intellectual property protection

- 35 **Anastasiya A. Zalesova**
Development of China's patent law in terms
of protection against contributory infringement
of patent rights
- 41 **Olga V. Bogdanova**
The production secret (know-how) as an intellectual
property object

Investment Law

- 46 **Ruslan S. Dimitriev**
Delimitation of a life cycle contract from a concession
agreement, a public-private partnership agreement
and a special investment contract

УДК 347.7+34618+

Higher Attestation Commission under the Ministry of Education and Science of Russia has included the journal in the List of peer-reviewed scientific publications which must include basic scientific results of dissertations on competition scientific degrees (PhD).

The journal is included in RSCI
(Russian Science Citation Index)

EDITOR AND PUBLISHER:

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

General Director

Vitaliy Proshin

Deputy editor-in-chief

Margarita Leonenko

Editor

Elizaveta Kasimova

Desktop publishing

Oksana Degner

CONTACTS OF THE PUBLISHING HOUSE, THE PUBLISHER AND DISTRIBUTOR:

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

Lobachevsky street, building 94, office 7 Moscow,
119607.

Phone /Fax: +7 (495) 232-12-42

E-mail: info@jusinf.ru

Subscription: podpiska@jusinf.ru

If you want to publish an article email it to:

red@jusinf.ru

If you want to put your advertisement in the journal

email to: reclama@jusinf.ru

Website: <http://www.jusinf.ru>; <https://elknigi.ru>.

Put in a set 10.01.2022.

Passed for printing 31.01.2022.

Offset paper. Format 60x84/8

Offset printing. Printed sheets 10.

PRINTED BY

«Print-Formula» Ltd.

Profsoyuznaya street, building 104, Moscow, 117437

Subscription index of the journal in the catalogue of Agency

«Ural-Press» — 72260

When using the journal content the reference to the «Law and Economics» is required. Reprinting is allowed only in agreement with the editors. Editorial point of view does not always coincide with the authors of publications. The editors are not responsible for the reliability of the information in the advertising materials.

FINANCES AND TAXES

- 54 **Sergey V. Kuznetsov**
System of legal means for the development bank's participation in development financing
- 60 **Evgeniya E. Shevchenko**
The legal regime of emergency budgetary funds of the Russian Federation

LABOR LEGISLATION

- 67 **Vladimir A. Boldyrev**
Overtime pay: from illusions to reality



Анастасия ЗАЛЕСОВА

УДК 347
Шифр ВАК 12.00.03

РАЗВИТИЕ ПАТЕНТНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КИТАЯ В ЧАСТИ ЗАЩИТЫ ОТ КОСВЕННОГО НАРУШЕНИЯ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

Под защитой от косвенного исключительного права на изобретение по патенту (далее — косвенное нарушение патента) понимают предусмотренные законом способы пресечения действий, которые, пусть формально, сами по себе не являются прямым нарушением субъективного права патентообладателя (например, продажа запатентованного продукта), но которые значительно способствуют несанкционированному использованию запатентованного изобретения (например, продажа отдельных частей запатентованного продукта с инструкцией о том, как сам потребитель может получить запатентованный продукт из этих частей). Также к косвенному нарушению патента относятся всевозможные формы пособничества в прямом нарушении патента.

Институт защиты от косвенного нарушения патента отсутствует в явном виде в российском патентном законодательстве и слабо изучен в отечественной правовой науке. При этом отдельные его элементы (например, охрана продукта через патент на способ получения продукта) давно закреплены в отечественном патентном законодательстве. Однако необходимые элементы обобщения, дающие возможность универсального распространения механизмов защиты на различные объекты патентной охраны и действия нарушителя, в отечественном законодательстве отсутствуют. Вместе с тем правовой институт

косвенной защиты от нарушения патента очень важен для обеспечения надежного фундамента патентной системы — баланса интересов патентообладателя и общества в целом. Поэтому целесообразно исследовать данный институт с перспективами его адаптации и имплементации в российское законодательство.

Очень интересным и наглядным примером развития института защиты от косвенного нарушения патента является Китай, который за последние два десятилетия прошел путь превращения в патентную супердержаву, став абсолютным лидером по числу выданных патентов, подавляющее число которых

получают китайские национальные компании.

Правовая система Китая уникальна и является одной из старейших в мире¹. Право Китайской Народной Республики быстро развивается, отталкиваясь от своего социалистического прошлого и активно приспосабливаясь к обслуживанию усложняющегося экономического оборота, в котором, при сохранении существенной роли государства, происходит рыночное регулирование хозяйственных отношений.

В регулировании патентных отношений в конце прошлого века КНР стала быстро наверстывать «упущенное» в части гармонизации национального законодательства с

¹ Chinese law. URL: https://en.wikipedia.org/wiki/Chinese_law (дата обращения: 10.12.2021).





Залесова Анастасия Алексеевна

Старший юрист Патентно-правовой фирмы «А.Залесов и партнеры», патентный поверенный РФ, аспирант РГАИС.

Закончила с отличием Высшую школу юриспруденции и администрирования НИУ ВШЭ по направлению «Управление юридическим бизнесом и правовой службой компании», выпускница Всероссийской академии внешней торговли по специальности «Юриспруденция» с присвоением квалификации «Юрист со знанием двух иностранных языков (английский и немецкий)», патентовед. Общий стаж практической работы более 10 лет.

Сфера научных интересов: гражданское право, в частности, право интеллектуальной собственности, защита от недобросовестной конкуренции в России и за рубежом.

международными принципами, нормами и положениями. Так, только в 1985 году Китай присоединился к Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года, в 1994 году КНР присоединилась к Договору о патентной кооперации (РСТ). А в 2001 году Китай вступил во Всемирную торговую организацию (ВТО) и стал участником Соглашения ТРИПС. Помимо международных соглашений, КНР заключает и двусторонние соглашения, имплементация положений которых приводит к существенному изменению национального патентного законодательства. Недавним примером такого соглашения может послужить Экономическое и торговое соглашение между Соединенными Штатами Америки и Китайской Народной Республикой, подписанное 15 января 2020 года.

Действующий Патентный закон КНР был принят 12 марта 1984 года (вступил в силу 1 апреля 1985 года), но был изменен 4 сентября 1992 года (вступил в силу 1 января 1993 года), претерпел изменения также 25 августа 2000 года (вступил в силу 1 июля 2001 года), затем 27 декабря 2008 года (вступило в силу 1 октября 2009 года); последние свежие изменения были внесены 17 октября 2020 года и вступили в силу 1 июня 2021 года².

На сегодня в Китае действует чрезвычайно перспективный патентный закон, который на-

правлен на защиту не только интересов и прав патентообладателя, но и интересов авторов изобретения. Также в китайском патентном законе прямо предусмотрены меры, ограничивающие злоупотребление монопольными патентными правами. Можно подчеркнуть, что такие институты патентное законодательство других стран не знает. Так ст. 15 Патентного закона КНР устанавливает вознаграждение для авторов в виде акций, опционов и дивидендов. В измененном патентном законе в качестве руководящего правового принципа указана цель регулирования — дать возможность изобретателям разумно участвовать в доходах от внедрения созданных ими изобретений. В статье 20 измененного Патентного закона КНР рассматриваются антимонопольные вопросы, связанные с патентными правами. Эта статья в качестве руководящего правового принципа предусматривает, что защита патентных прав и обеспечение соблюдения интересов патентовладельца должны соответствовать принципу «добросовестности», и никакие злоупотребления патентными правами, которые устраняют или ограничивают конкуренцию, не допускаются. Этот руководящий принцип разрабатывался в китайском законодательстве в течение нескольких лет, в частности, для обеспечения того, чтобы доминирующие

участники рынка не стремились использовать патентное право для ненадлежащего подавления конкуренции. Патентными правами нельзя злоупотреблять в ущерб общественным интересам или законным правам и интересам других лиц.

Можно отметить, что изменение патентного законодательства Китая в сторону ужесточения мер защиты от нарушения патентных прав, а также упрощению доказывания факта нарушения патента и размера убытков, происходило очень постепенно вместе с ростом доли национальных патентовладельцев и относительным снижением роли иностранцев в качестве патентовладельцев. Поэтому в настоящее время повышение штрафных санкций и введение новых мер ответственности, в том числе за косвенное нарушение, в значительной роли способствует национальным экономическим субъектам, тогда как 1—15 лет назад их, в основном, применяли бы в конкурентной борьбе на территории КНР иностранные патентовладельцы.

Новая редакция ст. 71.1 Патентного закона КНР предусматривает назначение судами штрафных убытков за серьезное умышленное нарушение патентных прав. Это первый случай, когда штрафные убытки приняты в Китайском патентном законодательстве и штрафные убытки могут в пять раз превышать установленную

² Патентный закон КНР (Patent Law of the People's Republic of China. NPC Observer) URL: <https://npcobserver.com/legislation/patent-law/> (дата обращения: 10.12.2021).





сумму прямого ущерба. Но еще предстоит посмотреть на практике, как китайские суды будут интерпретировать два основных условия для возмещения штрафных убытков, а именно «серьезность» и «умышленность» нарушения.

Теперь в статье 71.2 Патентного закона установлен более высокий размер предела для возмещения предусмотренного законом ущерба: предусмотренные законом убытки являются дискреционными, единовременными убытками, присуждаемыми судом, когда доказательств, подтверждающих убытки заявителя или незаконную выгоду нарушителя, недостаточно или размер убытков не может быть доказан истцом. На практике это, безусловно, наиболее часто используемый способ определения убытков судами в делах о нарушении патентных прав в Китае, и поэтому повышенный предел для присуждения выплаты убытков очень важен для патентообладателей, защищающих свои права в Китае. В соответствии с измененным законом, диапазон установленных законом убытков, в пределах которых суд может присудить от 10 000 до 1 млн юаней, от 30 000 юаней (4,5 тыс. долларов США) до 5 млн (750 тыс. долларов США) в соответствии с измененным Патентным законом.

Новое положение в ст. 71.4 Патентного закона устанавливает облегченное бремя доказывания для патентообладателя по установлению ущерба. Измененный Патентный закон содержит положение, позволяющее перенести бремя доказывания, касающееся расчета ущерба, с патентообладателя на нарушителя. Согласно этому положению, когда истец исчерпал свои усилия по предоставлению доказательств, в то вре-

мя как доказательства, необходимые для расчета ущерба (например, бухгалтерские книги и другие материалы), находятся у нарушителя, суд может приказывать нарушителю предоставить такие доказательства. Если нарушитель отказывается предоставить его в суд по приказу, суд может определить размер ущерба на основе первоначальных доказательств и расчетов владельца патента и на том, что нарушитель не выполнил свою обязанность по предоставлению доказательств обратного.

В отношении защиты от косвенного нарушения патента китайский опыт показывает следующее. При рассмотрении дел о нарушении патентных прав китайские суды руководствуются законом и разъяснениями вышестоящих судов. Таким образом через расширительное толкование понятия нарушения патента китайские суды уже некоторое время назад вышли на практику привлечения к ответственности косвенных нарушителей. Важным шагом к унификации мер по пресечению косвенного нарушения патента стало толкование закона, данное в обобщающем практику постановлении Верховного суда КНР в апреле 2016 года. Принятие данного акта представляло собой настоящий прорыв в регулировании патентных правонарушений в Китае, в частности в определении ответственности при совместном нарушении патентных прав³.

Пункт 21 данного Постановления Верховного суда КНР указывает, что в тех случаях, когда лицу известно, что продукт является сырьем, оборудованием, компонентом или промежуточным материалом, необходимыми исключительно для осуществления патента, без разрешения патентообладателя, и такое

лицо в коммерческих целях поставляет такой продукт другому лицу, нарушившему патент, то если правообладатель утверждает, что действия такого лица-поставщика относятся к «оказанию помощи в совершении чужого правонарушения», как это предусмотрено ст. 9 Закона о деликтах Китая, то суд должен поддержать такой иск.

Там же содержится положение, что в тех случаях, когда лицу известно, что на продукт или метод был выдан патент и это лицо, без разрешения патентообладателя и для коммерческих целей, и лицо активно побуждает другое лицо совершить действие по нарушению патента, и если правообладатель заявляет, что такие действия подстрекателя относятся к «подстрекательству другого к совершению противоправного действия», как это предусмотрено ст. 9 Закона о деликтах Китая, то суд должен поддержать его иск⁴.

Таким образом, для решения проблемы привлечения к ответственности при возможном косвенном нарушении, Верховный народный суд КНР дал довольно подробное толкование.

Основными требованиями для признания косвенного нарушения в качестве подстрекательства являются следующие: (1) намерение — общие знания о патенте и о том, что действия одной из сторон (через других) будут нарушать патент; (2) противоправные действия — фактически побуждают других производить и продавать контрафактную продукцию без разрешения патентообладателя; и (3) подстрекатель действовал соответственно для возможности наступления прямого нарушения.

Основными требованиями для содействия прямому нарушению являются: (1) намерение —

3 You-hua Liu, Min Xu, Bin-wu Qin Multi-party patent infringement litigation in China Queen Mary Journal of Intellectual Property, Vol. 9 No. 2, pp. 178–195.

4 Wan Hui Da The Supreme People's Court Interpretation On Several Issues Concerning The Application Of Law In Adjudication Of Patent Infringement Dispute Cases (II) март 2017 доступно по ссылке: <https://www.mondaq.com/china/patent/574504/the-supreme-people39s-court-interpretation-on-several-issues-concerning-the-application-of-law-in-adjudication-of-patent-infringement-dispute-cases-ii> (дата обращения 10.12.2021)





осознание того, что другие стороны будут нарушать патент; (2) предоставление материалов, условий, компонентов и оборудования другим сторонам без разрешения патентообладателя; (3) предоставленные материалы условия, компоненты и оборудование предназначены для нарушения патента; и (4) другие стороны фактически использовали все элементы патентной формулы, тем самым, нарушив напрямую патент.

Тем не менее, эти требования предусматривают, что побуждающая и оказывающая содействие сторона должна нести солидарную ответственность со стороной, которая напрямую нарушила патент: принцип, по-прежнему сохраняющий характер правил совместных правонарушений в гражданском праве. С таким подходом для защиты от косвенного нарушения спорят многие китайские правоведы утверждая, что эту часть необходимо пересмотреть, чтобы должным образом отличить косвенное патентное нарушение от совместного патентного нарушения (отличить, например, пособничество от простого соисполнительства)⁵.

В дополнение к судебному толкованию в целях дальнейшего усиления средств патентной защиты в Китае обсуждаются дополнительные поправки в патентное законодательство, которые могут быть приняты в 2022–2023 годах. В соответствии с Проектом поправок к Патентному закону Китая, опубликованных Управлением по правовым вопросам Государственного совета Китая, прямо вводится ответственность за косвенное нарушение патента. Предусматривается, что ответственность как нарушитель

патента несет также тот, кто продает компонент патентного продукта, зная, что компонент используется исключительно в нарушении запатентованного изобретения⁶. Статья 62 Проекта поправок предусматривает два вида косвенного нарушения патента, которые называются «Косвенное нарушение в виде подстрекательства» (induced infringement) и «Косвенное нарушение в виде пособничества» (contributory infringement). Поскольку оба они являются актами подстрекательства или содействия прямому нарушению патента, субъективное намерение нарушителя, очевидно, является необходимым условием для установления косвенного нарушения. Такой же подход к разделению косвенного нарушения на два вида прослеживается и в США, и китайские правоведы также отмечают сходство в этих подходах. Например, Jiancheng Jiang, старший партнер фирмы Wanhuida Peksung, говорит следующее: «предполагается, что это предложение опирается на закон США и считается признаком твердой воли правительства к дальнейшему усилению защиты патентных прав»⁷.

Согласно положениям Проекта поправок, лицо может быть привлечено к ответственности за нарушение патента, если оно провоцирует к прямому нарушению патента, побуждая или подстрекая третью сторону нарушать исключительное право, даже без какого-либо сговора с этой стороной. Это еще одно изменение, которое может привести к тому, что к тем лицам, которые совершают косвенное нарушение в виде пособничества, может быть предъявлен самостоятельный иск, независимо от стороны, ко-

торая совершает прямое нарушение, в то время как в соответствии с действующей правовой базой иск должен подаваться против всех лиц, действия которых привели к прямому нарушению патента. Но стоит отметить, что до настоящего времени в китайских деловых кругах все еще остается спорным вопрос о необходимости или целесообразности включения этих положений в патентный закон, особенно с учетом существующих законов о совместных нарушениях в рамках гражданского законодательства⁸.

Из вышеприведенного видно, что Китай очень активно развивается в вопросе защиты от косвенного нарушения патентных прав. Этот вопрос считается актуальным как для интересов китайских компаний-патентовладельцев (а таких становится все больше), так и для иностранного высоко-технологического бизнеса, работающего в КНР. Поэтому с уверенностью можно сказать, что реформирование патентного законодательства в этом направлении обязательно произойдет в обозримом будущем. Также интересно наблюдать, что за основу понятия косвенного нарушения патента в рассматриваемом Проекте поправок в Патентный закон КНР взят законодательный опыт США с делением косвенного нарушения на пособничество и подстрекательство.

Можно обоснованно утверждать, что развитие института защиты от косвенного нарушения патента в последние годы как в Китайской Народной Республике, так и в других технологически развитых странах, прежде всего в США, сопряжено с усложнением экономического оборота, в том числе за

5 You-hua Liu, Min Xu, Bin-wu Qin Multi-party patent infringement litigation in China Queen Mary Journal of Intellectual Property, Vol. 9 No. 2, 195.

6 Wanli Cai Patent Infringement under Japanese Patent law: Comparative Study with Chinese Patent Law // Asian Journal of Innovation and Policy (2018) 7.3:606-624 DOI: <http://dx.doi.org/10.7545/ajip.2018.7.3.606> С 621 (дата обращения: 10.12.2021).

7 Jiancheng Jiang China To Adopt Provisions On Contributory Infringement Декабрь 2015 доступно по ссылке: <https://www.mondaq.com/china/patent/451156/china-to-adopt-provisions-on-contributory-infringement> (дата обращения: 10.12.2021)

8 Там же.





счет повсеместного использования электронной торговли и других Интернет-технологий, в которых меры защиты только от прямого нарушения патента оказываются недостаточно эффективными. Полагаем, что изучение данного опыта может быть полезным и для совершенствования российской патентной системы.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Патентный закон КНР (Patent Law of the People's Republic of China. NPC Observer). URL: <https://npcobserver.com/legislation/patent-law/>
2. Jiancheng Jiang China To Adopt Provisions On Contributory Infringement Декабрь 2015 доступно по ссылке: URL: <https://www.mondaq.com/china/patent/451156/china-to-adopt-provisions-on-contributory-infringement>
3. You-hua Liu, Min Xu, Bin-wu Qin Multi-party patent infringement litigation in China Queen Mary Journal of Intellectual Property, Vol. 9 No. 2, 195
4. Wanli Cai Patent Infringement under Japanese Patent law: Comparative Study with Chinese

Patent Law // Asian Journal of Innovation and Policy (2018) 7.3:606-624 DOI: <http://dx.doi.org/10.7545/ajip.2018.7.3.606>. С. 621.

Залесова А.А. Развитие патентного законодательства Китая в части защиты от косвенного нарушения патентных прав
Anastasiya A. Zalesova Development of China's patent law in terms of protection against contributory infringement of patent rights

АННОТАЦИЯ

В статье автор проводит обзор изменений в патентном законодательстве Китая в части регулирования косвенного нарушения патентных прав. Автор делает вывод о том, что изменение законодательства в этой части связано с интенсивным ростом патентов, получаемых китайскими компаниями, что требует совершенствования механизмов защиты патентных прав и с развитием международных отношений КНР с целью привлечения иностранных технологических инвесторов (имеющих как финансы, так и перспективные разработки для внедрения в КНР).

ABSTRACT

In the article amendments in the China's patent law in terms of the regulation of contributory infringement of patent rights are considered. The author concludes that the change in legislation in this part is due to the intensive increase of patents number obtained by Chinese companies, which requires improvement of patent rights protection mechanisms and the development of international relations of the People's Republic of China in order to attract foreign technology investors (having both finances and promising developments for implementation in the People's Republic of China).

Ключевые слова: патентное право Китая, патент на изобретение, косвенное нарушение исключительного права на изобретение, подстрекательство, посредничество.

Keywords: China's patent law, patent for invention, contributory infringement of the exclusive right for an invention, inducement, brokering.





А.Залесов и партнеры
Патентно-правовая фирма
Адвокатское бюро

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ от А до Я

Наша команда объединяет специалистов Патентно-правовой фирмы «А.Залесов и партнеры» и адвокатов Адвокатского бюро г. Москвы «А.Залесов партнеры» и уверенно входит в число лидирующих компаний России по патентным спорам и стратегическому патентному консультированию*. Клиенты ценят наш многолетний опыт успешной защиты интересов ведущих компаний и инновационных стартапов как в России, так и за рубежом. Наша задача — обеспечить надежную патентную охрану Вашего бизнеса.

*по версии международных и российских юридических и профильных рейтингов



azalesov.ru | +7 495 781 6080