

КОНСТИТУЦИОННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ МОЛДОВА

Анна КУШНИР

Кафедра конституционного права и административного права

Nivelul dezvoltării economice a societății este determinat de politica statului în domeniul științei, tehnicii și culturii, dar, în particular, de baza constituțională a acesteia. Constituția Republicii Moldova declară dreptul cetățenilor la proprietatea intelectuală. Posibilitatea exercitării și protejării acestui drept privat are limitele impuse de ordinea publică, care are drept scop protejarea și a altor valori și drepturi, inclusiv a intereselor utilizatorilor proprietății intelectuale.

The level of economic development of the society is determined by the state policy in the field of science, technology and culture and, in particular, by the constitutional framework for that policy. The Moldovan Constitution proclaims the citizen's right to intellectual property. The extent of exercise and protection of this private right is restricted by the public policy aimed at the protection of interests of intellectual property users and other social values.

Уровень экономического развития и благосостояния общества во многом определяется государственной политикой в области науки, техники и культуры, имеющей законодательное, и в первую очередь конституционное оформление [1]. Парламент Республики Молдова в статье 126 (2) (d) Конституции закрепил обязанность государства обеспечивать стимулирование научных исследований [2], являющихся одним из факторов устойчивого развития национальной экономики [3].

В арсенале государства существуют разнообразные способы стимулирования развития науки, техники и культуры, одним из которых является установление эффективной системы реализации и защиты прав интеллектуальной собственности, в том числе и результатов научных исследований. Республика Молдова присоединилась к целому ряду международных конвенций в области защиты интеллектуальной собственности. В частности, речь идёт о Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, Конвенции по охране промышленной собственности, Конвенции об охране литературных и художественных произведений [4] и ряде других международных договоров, которые Республика Молдова обязана соблюдать в соответствии со статьёй 8 (1) Конституции.

Наряду с вышеприведенным положением статьи 126 (2) (d) Конституции, Парламент Республики Молдова в Основном законе закрепил ряд других норм, посвящённых интеллектуальной собственности. Так, статья 33 (2) Конституции гласит: «Право граждан на интеллектуальную собственность, их материальные и моральные интересы, возникающие в связи с различными видами интеллектуального творчества, охраняются законом.» В целях реального обеспечения возможности осуществления и защиты конституционно закреплённого права на интеллектуальную собственность, а также внедрения механизмов реализации международных обязательств, взятых на себя Республикой Молдова, Парламент принял ряд законов в области патентов, товарных знаков и наименований мест происхождения товаров, авторского права и смежных прав и др.

Статья 9 (1) Конституции Молдовы предусматривает, что собственность состоит из материальных и интеллектуальных ценностей. Таким образом, Конституция Республики Молдова распространяет правовой режим собственности, в том числе предусмотренные статьёй 46 Конституции гарантии охраны права частной собственности, а также иные гарантии, провозглашённые в статьях 127 и 128 Конституции, и на результаты интеллектуальной деятельности. К сожалению, на практике при осуществлении экспроприации некоторых видов объектов интеллектуальной собственности, например товарных знаков и доменных имён, не всегда соблюдаются требования статьи 46 Конституции [5].

Статья 32 Конституции Республики Молдова провозглашает свободу мнений и выражения: «Каждому гражданину гарантируется свобода мысли, мнений, а также свобода публичного выражения посредством слова, изображения или иными возможными способами». Данное конституционное положение гарантирует свободу выражения в любых формах, в том числе при создании литературных и других художественных произведений, научных трудов, технических разработок и др. Необходимо отметить, что Конституция Молдовы ограничивает круг лиц, на которых распространяется свобода

мнений и выражения, что, по мнению автора, не является обоснованным. Свобода мнений и выражения не должна быть обусловлена политико-правовой связью человека с конкретным государством. Конституции многих государств, например Румынии, Российской Федерации и Федеративной Республики Германии, также провозглашают данную свободу, но при этом распространяют её действие на каждое лицо [6]. Учитывая вышесказанное, целесообразно внести изменение в статью 32 Конституции Республики Молдова, исключив слово «гражданину» из части первой данной статьи.

Свобода мнений и выражения нашла более конкретное воплощение в свободе творчества, предусмотренной статьёй 33 Конституции Республики Молдова: «Свобода художественного и научного творчества гарантируется. Творчество не подвергается цензуре».

В продолжение конституционно закреплённой свободы творчества статья 4 Закона Республики Молдова «Об авторском праве и смежных правах» [7] предусматривает, что авторским правом охраняются произведения интеллектуального творчества в области литературы, искусства и науки, выраженные в какой-либо объективной форме. В соответствии с данной статьёй закона, автор пользуется исключительным авторским правом на свое произведение, вытекающим из самого факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации, иного специального оформления или соблюдения каких-либо других формальностей. Таким образом, Закон Республики Молдова «Об авторском праве и смежных правах» устанавливает важный принцип защиты авторских прав, вытекающий из положений статьи 33 Конституции Республики Молдова, согласно которому любой человек вправе создавать произведения без соблюдения каких-либо формальностей. Соблюдение формальностей не требуется и в целях осуществления авторского права на своё произведение. Данный принцип содержится и в Конвенции об охране литературных и художественных произведений, имеющей преимущество над внутренним законодательством Республики Молдова. Согласно статье 5 (2) данной Конвенции, «пользование этими [авторскими] правами и осуществление их не связаны с выполнением каких бы то ни было формальностей».

Мы, однако, обращаем внимание на несоответствие ряда законов и подзаконных нормативных актов положениям Конституции, Конвенции об охране литературных и художественных произведений и Закону Республики Молдова «Об авторском праве и смежных правах». Речь идёт, в частности, о Законе Республики Молдова «О кинематографии» [8]. Так же, как и в статье 33 (1) Конституции Республики Молдова, в статье 3 (2) (а) Закона Республики Молдова «О кинематографии» закреплён принцип свободы творчества, художественного выражения и демонстрирования фильмов, но в то же время указанный закон требует соблюдения ряда формальностей в целях осуществления деятельности в области кинематографии: осуществления обязательной регистрации фильмов, получения прокатного удостоверения и получения лицензии в целях производства кино- и видеофильмов и рекламных роликов, продажи и копирования кино- и видеофильмов. Необходимость выполнения этих формальностей противоречит конституционной свободе творчества.

В Законе Республики Молдова «О кинематографии» предусмотрено, что лицензирование в области кинематографии осуществляется в соответствии с Законом Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности». Статья 8 (1) Закона Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности» содержит исчерпывающий перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию. В данный перечень не включена деятельность в области кинематографии. Более того, согласно статье 8 (2) и (3) Закона Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности», те виды деятельности, которые не включены в список, содержащийся в статье 8 (1) данного закона, не подлежат лицензированию. Введение лицензирования иных видов деятельности возможно только путём внесения изменений и дополнений в установленный частью (1) перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию. Таким образом, в настоящее время существует правовая коллизия: в Законе Республики Молдова «О кинематографии» содержится норма, отсылающая к Закону Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности», однако в последнем законе отсутствуют нормы, позволяющие исполнить нормы, содержащиеся в статье 7 Закона Республики Молдова «О кинематографии».

Согласно Закону Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности», одним из лицензируемых видов деятельности в Республике Молдова является предоставление услуг в сфере информатики. Положение о лицензировании в области электросвязи и информатики, утверждённое Постановлением Административного совета Национального агентства по регламентированию в области электросвязи и информатики, предусматривает, что одним из видов лицензируемых услуг в

области информатики является разработка программного обеспечения [9], что, по мнению автора, также противоречит конституционно закреплённой свободе творчества. В целях устранения данного противоречия целесообразно перечислить в Законе Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности» конкретные виды деятельности в области информатики, подлежащие лицензированию, исключив при этом деятельность по разработке программного обеспечения.

Другим лицензируемым видом деятельности, в соответствии с Законом Республики Молдова «О лицензировании отдельных видов деятельности», является «деятельность в области телевидения и радиовещания». Широкое толкование данной формулировки позволяет предположить, что в этот вид деятельности включается в том числе создание телерадиопрограмм, лицензирование чего, по мнению автора, противоречит свободе творчества. Чтобы исключить возможность такого широкого толкования, целесообразно заменить данную формулировку на формулировку «вещательная деятельность». Предлагаемое изменение соответствует и положениям Кодекса телевидения и радио Республики Молдова [10].

Подводя итоги вышесказанному, необходимо отметить, что при осуществлении разработки нормативных актов, регулирующих творческую деятельность, следует проводить более тщательную юридическую экспертизу на предмет их соответствия основополагающим положениям Конституции Республики Молдова и международным конвенциям, участником которых является Республика Молдова, а также другим законам в области защиты интеллектуальной собственности в целях исключения возможных противоречий.

Свобода выражения и творчества, а также право на интеллектуальную собственность, имеют установленные Конституцией ограничения, отражающие общественный интерес. Согласно Конституции РМ, свобода выражения не должна наносить ущерб чести, достоинству или праву другого лица иметь собственные взгляды. Кроме того, запрещено создание произведений, оспаривающих и опорочивающих государство, народ, призывающих к агрессии, войне, национальной, расовой или религиозной розни, подстрекающих к дискриминации, территориальному сепаратизму, общественному насилию или посягающих на конституционный режим.

Другим фактором, ограничивающим возможность осуществления и защиты прав интеллектуальной собственности, является необходимость защиты интересов пользователей результатов интеллектуального творчества. Статья 33 (3) Конституции Республики Молдова предусматривает, что «[г]осударство способствует сохранению, развитию и распространению достижений национальной и мировой культуры и науки». По мнению автора, сохранение, развитие и распространение достижений культуры и науки приобретает социальное значение при обеспечении доступа любого заинтересованного лица к этим достижениям. В целях более полной защиты интересов пользователей достижений культуры, науки и техники, данное конституционное положение целесообразно изложить в следующей редакции: «Государство способствует сохранению, развитию, распространению и обеспечению доступа к достижениям национальной и мировой культуры, науки и техники».

Молдавская Конституция содержит ряд положений, имеющих целью защиту конкуренции. Так, согласно статье 9 (3) Основного закона Республики Молдова, добросовестная конкуренция является одним из основополагающих факторов экономики. Статья 126 (1) Конституции РМ предусматривает, что «[э]кономика Республики Молдова является рыночной, ... основанной на ... свободной конкуренции». Так же как и требование обеспечения доступа к достижениям культуры, науки и техники, принцип защиты конкуренции, охраняющий интересы пользователей результатов интеллектуального труда, находится в противоречии с требованием защиты исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

В целях соблюдения добросовестной конкуренции, производитель соответствующего продукта, например – компьютерной программы, может быть обязан обеспечить совместимость производимого продукта с другими продуктами, производимыми этой же и другими компаниями [11]. Учитывая монопольное положение обладателя прав интеллектуальной собственности на соответствующей рыночной нише и вытекающую из этого возможность устанавливать высокие размеры вознаграждений за использование этих прав [12], государство может ввести механизмы контроля размеров соответствующих вознаграждений.

Следующим фактором, который может являться основанием для ограничения возможности осуществления и защиты прав интеллектуальной собственности, произведенной за рубежом, является требование защиты интересов национальной экономики, предусмотренное статьями 126 (2) (с) и 129 (2)

Конституции Республики Молдова. Необходимо учитывать, что большая часть прав интеллектуальной собственности возникает в развитых индустриальных странах и принадлежит проживающим или находящимся в них субъектам [13]. Введение страной со слабо развитой экономикой механизмов защиты прав интеллектуальной собственности, принадлежащих в том числе иностранным субъектам, без каких-либо ограничений может оказаться весьма обременительным для экономики данной страны. Показательной в этом отношении является сложившаяся в Молдове ситуация в области защиты программного обеспечения. Несмотря на действующее в Республике Молдова на протяжении многих лет законодательство в области защиты авторского права и смежных прав, являющееся юридической базой охраны прав на компьютерные программы и базы данных, практические меры по обеспечению защиты прав на данный вид интеллектуального творчества в массовом порядке предпринимаются лишь в течение последнего полугодия. Однако уже на сегодняшний день, учитывая значительное число используемых в Республике Молдова компьютеров, в том числе в органах и учреждениях бюджетной сферы, аналитики прогнозируют, что в результате так называемой «легализации программного обеспечения» по экономике страны будет нанесён существенный удар [14].

Учитывая вышеизложенное, при введении тех или иных государственных мер относительно создания, использования или защиты объектов интеллектуальной собственности необходимо тщательно и исчерпывающе изучать все аспекты и возможные последствия соответствующих мер и принимать решения, руководствуясь положениями Конституции в комплексе, то есть учитывая интересы частных обладателей прав интеллектуальной собственности, а также национальные экономические интересы.

Литература:

1. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - Москва: «Теис», 1996, с.3.
2. Конституция Республики Молдова от 29 июля 1994 г. // Официальный Монитор Республики Молдова. - 1994. - № 1.
3. Варшанина Т.П., Плисенко О.А., Митусов Д.В., Брюхов А.Н., Гоголева Е.Е., Стародуб И.В. Проблемы стратегических ресурсов устойчивого развития. <http://www.gic.adygnet.ru/STATI/ustoi.html>.
4. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, от 14 июля 1967 года: Постановление Парламента Республики Молдова № 1328-ХІІ от 11 марта 1993 года; Конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года: Постановление Парламента Республики Молдова № 1328-ХІІ от 11 марта 1993 года; Конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года: Постановление Парламента № 511-ХІІІ от 22 июня 1995 года.
5. Кушнир А. Конституционность огосударствления товарных знаков // Conferința tinerilor savanți al Academiei de Științe a Moldovei. - Chișinău, 2003, с.93; Владелец доменных имен moldavia.md и gm.md заявляет, что его нелегально лишили права управления ими. <http://www.server.md/news/13154/>.
6. Constituția României modificată și completată prin Legea de revizuire a Constituției României, nr.429/2003 // Monitorul Oficial al României. Partea I. № 758 din 29 octombrie 2003. <http://constitutia.ro>, art.30 (1); Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года. <http://www.constitution.ru>, статья 29 (1); Конституция Федеративной Республики Германии от 23 мая 1949 года. http://constitution.garant.ru/DOC_3864885.htm#sub_para_N_100, статья 5.
7. Закон Республики Молдова «Об авторском праве и смежных правах», № 293-ХІІІ от 23 ноября 1994 года // Официальный Монитор Республики Молдова. - 2003. - № 18.
8. Закон Республики Молдова «О кинематографии», № 386-ХV от 25 ноября 2004 года // Официальный Монитор Республики Молдова. - 2005. - № 1.
9. Постановление Административного совета Национального агентства по регламентированию в области электросвязи и информатики об утверждении Положения о лицензировании в области электросвязи и информатики, № 5 от 30 апреля 2002 года // Официальный Монитор Республики Молдова. - 2002. - № 103-105.
10. Кодекс телевидения и радио Республики Молдова, № 260-ХVІ от 27 июля 2006 года // Официальный Монитор Республики Молдова. - 2006. - № 131.
11. Еврокомиссия увеличит штраф Microsoft в 2,5 раза. <http://www.webplanet.ru/news/business/2007/03/02/microeuro.html>.
12. Моисеев С. Особенности национального софта // Экономическое обозрение. - 2007. - № 7. - С.16.
13. Gurry F. The evolution of technology and markets and the management of intellectual property rights // Public Policy and Global Technological Integration. Kluwer Law International 1997, p.15.
14. Моисеев С. Там же.

Prezentat la 15.03.2007