



Экономический и Социальный Совет

Distr.: General
26 February 2002

Russian
Original: English

Комиссия по предупреждению преступности и уголовному правосудию

Одиннадцатая сессия

Вена, 16–25 апреля 2002 года

Пункт 5 предварительной повестки дня*

**Международное сотрудничество в борьбе
с транснациональной преступностью**

Прогресс в осуществлении резолюции 2001/12 Экономического и Социального Совета о незаконном обороте охраняемых видов дикой флоры и фауны

Доклад Генерального секретаря**

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1–2	2
II. Незаконный оборот охраняемых видов дикой флоры и фауны	3–29	2
A. Предварительный обзор работы основных соответствующих организаций	3–13	2
B. Оценка масштабов и характера преступности	4–18	6
C. Участие организованных преступных групп	19–24	7
D. Оценка деятельности по обеспечению выполнения Конвенции	25–29	9
III. Незаконный доступ к генетическим ресурсам	30–54	10
A. Соответствующая правовая основа	30–40	10
B. Предварительная оценка возникших проблем	41–47	12
C. Возможные решения, обсуждаемые в настоящее время	48–53	14
D. Участие организованных преступных групп	54	16
IV. Заключительные замечания	55–56	16

* E/CN.15/2002/1.

** Задержка с представлением настоящего доклада объясняется проведением обширных консультаций с соответствующими организациями.



Введение

1. В своей резолюции 2001/12 от 24 июля 2001 года, озаглавленной "Незаконный оборот охраняемых видов дикой флоры и фауны", Экономический и Социальный Совет просил Генерального секретаря, в рамках имеющихся ресурсов или используя внебюджетные взносы, в координации с другими компетентными органами системы Организации Объединенных Наций подготовить доклад, содержащий анализ внутригосударственных, двусторонних, региональных и многосторонних правовых положений и других соответствующих документов, резолюций и рекомендаций, касающихся предупреждения, пресечения и ликвидации незаконного оборота охраняемых видов дикой флоры и фауны, осуществляемого организованными преступными группами. Совет просил также Генерального секретаря, в рамках имеющихся ресурсов или используя внебюджетные взносы, в координации с другими компетентными органами системы Организации Объединенных Наций подготовить доклад, содержащий анализ внутригосударственных, двусторонних, региональных и многосторонних правовых положений и других соответствующих документов, резолюций и рекомендаций, касающихся незаконного доступа к генетическим ресурсам, а также степени участия в этом организованных преступных групп.

2. Ввиду ограниченности ресурсов, которыми располагает Центр по международному предупреждению преступности, и нехватки времени для проведения всестороннего исследования, основная цель настоящего доклада о достигнутом прогрессе заключается в том, чтобы дать Комиссии предварительный обзор работы соответствующих организаций в связи с незаконном оборотом охраняемых видов дикой флоры и фауны и незаконным доступом к генетическим ресурсам. В нем дается также общая оценка масштабов и характера этого вида преступной деятельности, проблем в области правоохранительной деятельности (в связи с незаконным оборотом) и рассматриваемых в настоящее время способов решения проблем (связанных с доступом), а также краткое описание степени участия организованных преступных групп (в обоих видах преступной деятельности). Со многими международными организациями, в том числе Продовольственной и сельскохозяйственной организацией Объединенных

Наций (ФАО), секретариатом Конвенции о биологическом разнообразии, Секретариатом Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения, Советом таможенного сотрудничества (именуемым также Всемирной таможенной организацией) и Международной организацией уголовной полиции (Интерпол), а также с рядом неправительственных организаций, таких, как Всемирный союз охраны природы и программа мониторинга торговли дикими животными и растениями, известная под названием "ТРАФИК"¹, была установлена связь, и им было предложено представить любые печатные материалы, которые, по их мнению, имеют отношение к мандату, вытекающему из решения Экономического и Социального Совета.

II. Незаконный оборот охраняемых видов дикой флоры и фауны

A. Предварительный обзор работы основных соответствующих организаций

1. Секретариат Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения

3. Секретариат конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения, штаб-квартира которого расположена в Женеве, призван контролировать осуществление этой Конвенции, открытой для подписания 3 марта 1973 года. Конвенция вступила в силу 1 июля 1975 года, позднее, чем были внесены поправки, и в настоящее время ее участниками являются 157 сторон. Конвенция регулирует международную торговлю образцами видов дикой фауны и флоры, под которой понимается экспорт, рэкспорт и импорт живых и мертвых животных и растений, а также их частей и дериватов. Торговля такими образцами основывается на системе разрешений и сертификатов, которые могут выдаваться при соблюдении определенных условий и должны предъявляться для получения разрешения на вывоз партий образцов из какой-либо страны или на их ввоз. В трех приложениях к Конвенции перечисляются виды животных

и растений, подпадающие под разные режимы регулирования. В приложении I включено около 800 видов животных и растений, находящихся под угрозой исчезновения, торговля которыми должна особенно строго регулироваться и может быть разрешена только в исключительных обстоятельствах. В приложении II включены виды, которые не обязательно находятся под угрозой исчезновения, но могут оказаться под такой угрозой, если торговля ими не будет строго регулироваться. В приложении III включены виды, которые подлежат регулированию в пределах юрисдикции отдельных участников Конвенции. В отличие от процедуры включения видов в приложения I и II, которая требует принятия соответствующего решения Конференцией Сторон Конвенции большинством в две трети голосов, в приложении III стороны могут включать виды по собственной инициативе. Сторонам надлежит представлять ежегодные отчеты, касающиеся торговли, а также двухгодичные отчеты о законодательных, административных мерах и мерах по регулированию, предпринятых для обеспечения соблюдения положений Конвенции.

4. Согласно пункту 1 статьи VIII Конвенции стороны принимают в рамках национального законодательства соответствующие меры для обеспечения соблюдения положений Конвенции и запрещения торговли образцами в нарушение положений Конвенции. Эти меры включают: а) наказание за торговлю или владение такими образцами либо за то и другое; и б) конфискацию и возвращение таких образцов экспортирующему государству. Это не означает, что стороны обязательно должны рассматривать незаконную торговлю видами дикой флоры и фауны в качестве уголовно наказуемого преступления, – они могут избрать чисто административные меры наказания. Конвенция может быть эффективной лишь в том случае, если государства–участники будут вводить в действие конкретные положения и обеспечивать их соблюдение. В рамках проекта национального законодательства² проводится обзор внутреннего законодательства и оказывается соответствующая помощь. Согласно информации, представленной Секретариатом, в 2000 году была проведена оценка 136 из 146 государств–участников. Лишь 37 из них (26 процентов) в полной мере соблюдали положения Конвенции; деятельность 47 государств (32 процента) не отвечает установленным критериям даже частично³.

5. Для каждого совещания Конференции Сторон Секретариат готовит обзор предполагаемых нарушений Конвенции. Эти обзоры призваны дать сторонам общее представление о положении в области незаконной торговли и выявлять серьезные проблемы, связанные с выдачей и принятием документов, имеющих непосредственное отношение к Конвенции. Важной инициативой Секретариата явилось создание компьютеризированной системы, известной под названием "ТАЙГЕРС" (Система учета нарушений торговых норм и принимаемых в мире мер по обеспечению их соблюдения), для обработки поступающих из разных источников сообщений о преступлениях против живой природы и о незаконной торговле, для выявления тенденций в области преступности, а также методов деятельности и маршрутов, используемых преступниками. В процессе контроля за осуществлением Конвенции Секретариат наладил тесные рабочие отношения не только с региональными и национальными правоохранительными органами, но также со Всемирной таможенной организацией и Интерполом. Секретариат участвовал также в миссиях по проверке и оценке в государствах – участниках Конвенции. Последняя такая миссия, организованная во взаимодействии с одним из членов Рабочей группы Интерпола по борьбе с преступлениями против живой природы, была направлена в Российскую Федерацию, где было проведено углубленное исследование практики торговли икрой. После этого правительственным ведомством Российской Федерации был направлен закрытый доклад, в котором рассматривались такие вопросы, как экспорт икры на международные рынки, контроль за внутренней торговлей икрой, меры по борьбе с браконьерством, борьба с организованной преступностью, вероятность участия легальных торговцев в незаконной деятельности и законодательство. Другой инициативой, предпринятой в последнее время в рамках Конвенции, было создание Целевой группы по борьбе с незаконной торговлей тиграми, которая первоначально решила сосредоточить свои усилия на таких областях деятельности, как сбор, анализ и распространение оперативных данных, разработка рекомендаций для специализированных подразделений природоохранных служб и подготовка кадров⁴.

2. Всемирная таможенная организация

6. Секретариат Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения, и секретариат Всемирной таможенной организации подписали 4 июля 1996 года меморандум о договоренности, обеспечивающий правовую основу для международного сотрудничества между двумя организациями, предусматривающий налаживание контролируемого обмена информацией и обеспечение взаимодополняемости деятельности таможенных и административных органов на национальном уровне, а также содействие принятию мер по повышению уровня осведомленности и подготовку кадров для соответствующих служб⁵. В силу своего стратегического положения на пограничных пунктах таможня является наиболее подходящим ведомством для контроля за надлежащим применением Конвенции. Секретариат Конвенции направляет своих представителей на все соответствующие совещания Всемирной таможенной организации и Рабочей группы Интерпола по борьбе с преступлениями против живой природы. Недавно Организация объединила ряд специализированных групп, таких как рабочая группа Всемирной таможенной организации/Конвенции в рамках одной более крупной рабочей группы "Охрана общества", которая охватывает широкий круг вопросов трансграничной и международной преступной деятельности, включая отмывание денег и незаконный оборот наркотиков, оружия, предметов культуры, диких животных и растений, угнанных автомобилей и т.д. Это основная группа, с которой в настоящее время взаимодействует Секретариат Конвенции, хотя он сотрудничает также с Управлением согласованной системы и Научным подкомитетом Организации. Сотрудники таможни участвуют в национальных и международных учебных семинарах по Конвенции, организуемых Секретариатом Конвенции, секретариатом Организации и отдельными государствами. Они получают специальные комплекты документации и учебных материалов на разных языках, подготовленные организаторами. В составе Секретариата Конвенции также имеется много специалистов по таможенным вопросам, которые оказывают помощь в подготовке своих коллег и повышении уровня их осведомленности.

7. Кроме того, секретариат Всемирной таможенной организации оказывает государствам – членам Организации помощь, распространяя соответствующую

информацию и оперативные данные через систему Региональных отделений по сбору оперативной информации и связи и сеть таможенного обеспечения. В составе Организации насчитывается 11 таких отделений в разных странах мира, и эта система обеспечивает связь между 120 таможенными ведомствами. Региональные отделения по сбору оперативной информации и связи получают из всех источников данные об изъятиях в связи с таможенными преступлениями, анализируют национальные, региональные и общемировые данные об изъятиях и выявляют новые или необычные тенденции и методы контрабанды. Сеть таможенного обеспечения представляет собой систему борьбы с таможенными преступлениями путем анализа и распространения таможенной информации. Она основана на использовании Интернета и представляет собой эффективную, надежную, недорогую и постоянно действующую систему. База данных имеет систему защиты, доступ к ней предоставляется лишь зарегистрированным пользователям, а передаваемая информация шифруется. Эта система позволяет осуществлять эффективный и надежный обмен информацией между таможенными управлениями разных стран мира.

8. Всемирная таможенная организация предоставляет также своим членам правовые документы для налаживания обмена информацией и сотрудничества между таможенными управлениями на международном, региональном и двустороннем уровнях. Найробийская конвенция, подписанная в июне 1977 года и ратифицированная 40 государствами – членами Организации, представляет собой международную конвенцию о взаимной административной помощи в предупреждении, расследовании и пресечении таможенных преступлений. К числу других соответствующих документов относятся Типовое двустороннее соглашение, а также рекомендации и резолюции Организации.

9. Вышеупомянутые документы являются дополнительными средствами укрепления международного сотрудничества не только среди таможенных органов, но также с другими партнерами на всех уровнях. Применение таких средств, призванных приводить в исполнение соответствующие соглашения, повышает эффективность деятельности таможенных управлений, облегчает их текущую деятельность, а также повышает их активность и эффективность.

3. Международная организация уголовной полиции

10. Что касается Интерпола, то в 1976 году Генеральная ассамблея Интерпола приняла резолюцию, в которой государствам-членам предлагалось сотрудничать в случаях совершения преступлений против живой природы. В 1993 году была создана подгруппа по живой природе (в настоящее время именуемая Рабочей группой по борьбе с преступлениями против живой природы)⁶. Цели Рабочей группы заключаются в том, чтобы улучшать обмен информацией (в том числе оперативными данными) о лицах и компаниях, занимающихся незаконной торговлей видами дикой флоры и фауны; поддерживать расследования незаконной деятельности, связанной с преступлениями против живой природы, путем совершенствования национальной, региональной и международной правоохранительной деятельности; осуществлять обмен информацией о методах и тенденциях такой незаконной торговли с целью выработки упреждающего подхода; и разрабатывать учебную и справочную документацию для лиц, производящих расследования. Для облегчения сбора информации о преступлениях против окружающей среды в базе данных секретариата Интерпола был подготовлен ЭКО-бланк специального формата с полями для занесения данных, необходимых для эффективной оценки и анализа представляемой информации. Группа экспертов завершила подготовку полного комплекта учебных материалов, причем уже были проведены учебные курсы и запланировано проведение региональных учебных курсов. В результате сотрудничества между Интерполом и Секретариатом Конвенции в октябре 1998 года был подписан меморандум о договоренности. Хотя этот меморандум о договоренности не связывает национальные компетентные органы формальными юридическими обязательствами, в этом меморандуме руководству Секретариата Конвенции и правоохранительным органам – полиции и таможне – настоятельно предлагается тесно сотрудничать друг с другом в пределах своей страны с целью более эффективной борьбы с преступлениями против живой природы. Изданное на английском, испанском и французском языках руководство по налаживанию и поддержанию сотрудничества между руководством Секретариата и Интерполом было распространено среди соответствующих ведомств.

4. Европейский союз

11. Европейский союз выполнил обязательства, вытекающие из Конвенции, приняв Постановление № 3626/82, которое вступило в силу 1 января 1984 года. Это постановление было заменено Постановлением № 338/97 Совета Европейского союза об охране видов дикой фауны и флоры путем регулирования торговли ими, которое предусматривает применение с 1 июня 1997 года более строгого режима контроля и мер наказания⁷. Основные усилия направлены на охрану находящихся под угрозой исчезновения видов, которые пересекают внешние границы Европейского союза. Упомянутая директива призвана обеспечить осуществление более согласованной политики в области торговли дикими животными и растениями и более эффективный контроль за торговлей ими между 15 государствами-членами Европейского союза. Европейская комиссия координирует деятельность рабочей группы Европейского союза по обеспечению выполнения постановлений, которая проводит ежегодные совещания и в работе которой участвуют представители полиции, таможни и учреждений по выполнению Конвенции из государств-членов.

5. Целевая группа по выполнению Лусакского соглашения

12. Лусакское соглашение от 8 сентября 1994 года стало итогом работы первого совещания сотрудников природоохранных служб стран Африки, которое состоялось в Лусаке в 1992 году. Для облегчения сотрудничества между природоохранными ведомствами разных стран совещание создало соответствующий механизм – Целевую группу по выполнению Лусакского соглашения. Сторонами этого соглашения, вступившего в силу в декабре 1996 года, являются правительства Замбии, Кении, Конго, Лесото, Объединенной Республики Танзания и Уганды. Это соглашение подписали также Свазиленд, Эфиопия и Южная Африка. Каждая Сторона⁸ обязана в индивидуальном порядке и совместно с другими сторонами принимать соответствующие меры согласно Соглашению и в сотрудничестве с Целевой группой для расследования случаев незаконной торговли и обеспечения уголовного преследования⁹. Эта Целевая группа, штаб-квартира которой расположена в Найроби и которую многие называют "африканским Интерполом" в деле охраны живой природы, наме-

рена обеспечить последовательное применение в регионе мер по борьбе с лицами, совершающими преступления против живой природы. Она занимается, в частности, расследованием и изысканием доказательств незаконной торговли дикими животными и растениями в Африке, что позволило произвести крупные изъятия слоновой кости.

6. Североамериканское соглашение о сотрудничестве в области охраны окружающей среды

13. Когда Канада, Мексика и Соединенные Штаты Америки укрепили свои экономические связи с помощью Североамериканского соглашения о свободной торговле, они обязались также наладить новые формы партнерства в области охраны окружающей среды. В 1993 году эти государства подписали Североамериканское соглашение о сотрудничестве в области охраны окружающей среды и сформировали Комиссию по сотрудничеству в области охраны окружающей среды. Одна из целей Североамериканского соглашения о сотрудничестве в области охраны окружающей среды заключается в налаживании регионального сотрудничества в целях сохранения, охраны и улучшения состояния окружающей среды. Стороны Североамериканского соглашения о сотрудничестве в области охраны окружающей среды берут также на себя обязательства принимать эффективные меры по обеспечению выполнения соответствующего национального природоохранного законодательства, в том числе законов об охране дикой флоры и фауны. С учетом этих обязательств Комиссия по сотрудничеству в области охраны окружающей среды разработала в 1995 году Программу сотрудничества в области природоохранной деятельности с целью создания условий для регионального сотрудничества, обмена специальными знаниями и опытом, наращивания потенциала в области природоохранной деятельности и изыскания альтернативных методов эффективной природоохранной деятельности. Совет Комиссии по сотрудничеству в области охраны окружающей среды создал Североамериканскую рабочую группу по сотрудничеству в области соблюдения и обеспечения выполнения природоохранных норм в качестве форума для регионального сотрудничества. Североамериканская группа природоохранной деятельности представляет собой сеть старших сотрудников природоохранных служб, которая входит в состав Рабочей группы; она

направляет усилия по выявлению приоритетов регионального сотрудничества в деятельности по охране дикой флоры и фауны на всем континенте, в частности применительно к обязательствам согласно Конвенции.

В. Оценка масштабов и характера преступности

14. В условиях отсутствия системы всестороннего и надежного учета совершаемых операций незаконной торговли дикими животными и растениями и с учетом большого числа неустановленных случаев¹⁰, задача оценки масштабов и характера этой проблемы становится довольно сложной. Поскольку жалобы поступают довольно редко, сотрудники могут учитывать лишь установленные случаи или изъятия; поэтому отсутствует полноценное представление о положении в этой области. В то же время, согласно последним оценкам Соединенных Штатов, доходы от незаконной торговли дикими животными и растениями составляют от 2 до 3,5 млрд. долларов США в год¹¹. Предполагается, что годовой общемировой оборот законной и незаконной торговли дикими животными (мертвыми или живыми) и растениями, а также побочными продуктами, такими как слоновая кость, шкуры, кораллы и лекарственные средства, составляет несколько миллиардов долларов США. По оценкам Всемирного фонда живой природы, эта сумма составляет порядка 20 млрд. долларов США¹².

15. Как видно из имеющихся статистических данных о мировой торговле животными, растениями и изготовленными из них продуктами, одни страны являются по сути исключительно экспортерами (или производителями), а другие – преимущественно импортерами (или потребителями)¹³. Последние зачастую являются реэкспортерами готовой продукции. Страны-экспортеры расположены в Африке, Азии, Центральной и Южной Америке и в Восточной Европе; потребителями являются страны Восточной Азии (Китай (Специальный административный район Гонконг), Республика Корея, Сингапур, и Япония), Западной Азии, Северной Америки и Западной Европы. Некоторые страны (Канада, Австралия и Южная Африка) являются как потребителями, так и производителями.

16. Живых животных скрывают в тайниках, грузовых контейнерах, под одеждой и в багаже и провозят контрабандой через международные границы или открыто декларируют на границе, но предъявляют поддельные документы, с тем чтобы операция по их ввозу выглядела как законная. Конечными покупателями живых животных крайне редко являются люди, которые содержат животных или коллекционируют виды, находящиеся под угрозой, например соколов или экзотических рептилий.

17. Дикие животные и части тела диких животных перевозятся контрабандой для продажи или использования в личных целях как продукты питания (например, мясо диких животных и икра), предметы роскоши (например, шали из шерсти антилопы оронго), лекарственные средства (в частности, лекарственные средства, используемые в народной китайской медицине, например, рог носорога) или космические средства.

18. Опасность, связанная с торговлей дикими животными и растениями, становится все более очевидной. Например, как следует из первого полного доклада о незаконной торговле животными, подготовленного Бразильской национальной сетью по борьбе с незаконной торговлей дикими животными¹⁴, масштабы незаконной торговли дикими животными и растениями в Бразилии достигли беспрецедентного уровня. Птицы составляют до 82 процентов общего объема незаконной торговли, млекопитающие – 14 процентов, а змеи – 3 процента. В заявлении правительства отмечается, что число животных, обнаруженных полицией, возросло с 23 100 в 1998 году до 61 182 в 2000 году. Однако в обзоре, который включает подробные карты маршрутов незаконной перевозки живых товаров – от редких попугаев до смертельно опасных змей, – отмечается, что полиции удается перехватить лишь 0,45 процента всех животных, ежегодно вывозимых из страны контрабандой. Колумбия и Перу также являются местами обитания чрезвычайно популярных среди торговцев животными видов фауны: Перу является основным местом охоты на игуан, крокодилов и анаконд; а в Колумбии из-за браконьерства некоторые виды попугаев находятся на грани исчезновения¹⁵. При этом Аргентина, Мексика, Парагвай и Уругвай используются в качестве стран транзита для поставок в Азию, Европу и Соединенные Штаты. Страны Азии, Африки и Восточной Европы сталкиваются с аналогичными

проблемами и боятся утратить свое биоразнообразие.

С. Участие организованных преступных групп

19. Предварительные результаты исследований свидетельствуют о том, что незаконная торговля охраняемыми видами очень хорошо организована¹⁶. Незаконная торговля животными и растениями требует меньших затрат и является менее рискованной, чем незаконный оборот наркотиков, являясь при этом чрезвычайно прибыльным делом. Измельченный в порошок рог носорога может стоить больше, чем эквивалентное количество героина или кокаина. Редкие попугаи могут стоить на черном рынке десятки тысяч долларов США. Ряд наблюдателей утверждают, что этот бизнес привлекает внимание преступных организаций из-за невысокой бдительности в этой области и мягких мер наказания.

20. Судя по информации из разных источников, с незаконным оборотом тесно связаны обычные преступные организации. Незаконная торговля слоновой костью давно рассматривается в качестве источника средств для поддержания повстанческих группировок в некоторых районах Африки, а, по мнению некоторых специалистов, поступления от незаконной торговли дикими животными и растениями, возможно, используются для финансирования террористических групп. Секретариату Конвенции известно, что в некоторых районах Азии и Африки повстанческие группировки занимаются незаконной охотой ради прибыли и устанавливают налоги на части тела и дериваты диких животных и растений, незаконно вывозимые из страны. Эксперты по дикой флоре и фауне¹⁷ утверждают, что незаконной торговлей дикими животными и растениями наиболее активно занимаются итальянские, китайские, российские и японские бандитские объединения. Триады, такие, как группировка "Во Синг Во" и "14 К", занимаются контрабандой слоновой кости, рога носорога, акульих плавников и морского ушка в Южную Африку¹⁸. Гальстер¹⁹ пишет о наличии хорошо финансируемой и прекрасно организованной незаконной торговле китовым мясом. Неаполитанская мафия, как утверждается, управляет незаконной торговлей попугаями, находящимися под

угрозой исчезновения²⁰. По имеющимся сведениям, некоторые браконьеры, охотящиеся на тигров²¹ и медведей²² тесно связаны с организованными преступными группами в Российской Федерации. Кроме того, по имеющимся данным, на долю этих групп приходится около 90 процентов стерляди, выловленной в 1995 году на севере Каспийского моря.

21. Имеются также примеры контрабанды диких животных и растений в сочетании с незаконным оборотом наркотиков, особенно в Латинской Америке. Утверждается, что калийский наркокартель в Колумбии осуществляет смешанные контрабандные поставки наркотиков и диких животных и растений в Соединенные Штаты. Это подтверждает Гальстер²³, представивший результаты тайного расследования, проведенного в рамках проекта спасения находящихся под угрозой исчезновения видов, в ходе которого было установлено, что преступные организации опутали своими щупальцами почти весь мир²⁴. Отмечалась также активизация роли мексиканских наркоторговцев. В рамках проведенного Секретариатом Конвенции обзора нарушений Конвенции также отмечается контрабанда попугаев и наркотиков с Кот-д'Ивуара в Израиль²⁵. Как отмечает Бразильская национальная сеть по борьбе с незаконной торговлей дикими животными²⁶, из приблизительно 400 преступных организаций, занимающихся контрабандой животных, 40 процентов занимаются другой преступной деятельностью, главным образом незаконным оборотом наркотиков. В качестве примера можно отметить один известный случай перевозки кокаина в живых удавах²⁷. Наличие связи между незаконным оборотом животных и контрабандой наркотиков подтверждают и сотрудники Службы охраны рыбных ресурсов и диких животных и растений Соединенных Штатов, которые заявляют, что контрабандисты нередко осуществляют безналичные операции, обменивая незаконные наркотики на животных, находящихся под угрозой исчезновения²⁸ и создавая тем самыми особую форму отмывания денег.

22. В то же время, по мнению других специалистов, эти преступные организации, традиционно занимающиеся торговлей наркотиками, оружием, людьми и контрабандой, в настоящее время лишь в незначительной степени участвуют в вышеупомянутой преступной деятельности. Согласно национальному отчету Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии, который был

представлен на совещании семи ведущих промышленно развитых стран (Группы семи) и Российской Федерации в июне 1999 года²⁹, пока еще не хватает данных, подтверждающих заявление о том, что организованные преступные группы полностью контролируют преступную деятельность против окружающей среды. Однако, даже если это так, организованная преступность вряд ли оставит этот бизнес без внимания в будущем с учетом маловероятности выявления таких преступлений и мягкости мер наказания.

23. Большинство лиц, занимающихся контрабандой диких животных и растений, по-прежнему могут действовать в рамках своей профессиональной деятельности; это означает, что в рамках законной торговли экзотическими животными и растениями ведется тайная торговля и что постепенно формируется еще один вид организованной преступной деятельности, связанной исключительно с дикими животными и растениями.

24. Другими словами, рассматривая такую преступность, важно учитывать многообразие возможных методов организации такой преступной деятельности. На практике преступные организации, занимающиеся торговлей находящимися под угрозой исчезновения видами, могут существовать в нескольких формах:

а) обычная организованная преступная группа, занимающаяся самой разнообразной деятельностью, для которой незаконная торговля находящимися под угрозой видами, является лишь одним из направлений такой деятельности. Участие таких групп в незаконной торговле именно такого рода может быть редким, случайным или постоянным в зависимости от соотношения степени риска и прибыли и привлекательности альтернативных рынков и продуктов. Например, китайские преступные организации, как правило, занимаются незаконным оборотом находящихся под угрозой исчезновения видов на регулярной основе, отчасти в связи с наличием спроса на продукты, получаемые из этих видов и предназначенные для использования в народной китайской медицине и лекарственных средствах;

б) сети контрабанды, для которых находящиеся под угрозой виды являются лишь одним из нескольких незаконных, контролируемых и похищенных продуктов. Например, в середине 90-х

годов расположенная в Соединенных Штатах неправительственная организация "Глобальная сеть обеспечения выживания" начала изучать проблему вывоза женщин из бывшего Советского Союза и обнаружила, что вывозом женщин в Западную Европу и другие регионы для занятия проституцией занимаются те же группы, которые вывозят сибирских тигров;

с) сети, специализирующиеся на контрабанде находящихся под угрозой выживания видов и почти не занимающиеся другими видами преступной деятельности. Такие организации обычно начинают с законного импорта и экспорта животных и птиц, а затем переходят к незаконной торговле ими³⁰. Этот переход может быть постепенным или резким;

d) самым важным для всех этих преступных организаций является попустительство и молчаливое согласие отдельных внешне вполне законопослушных лиц и групп лиц, которые обеспечивают их эффективность в сфере незаконной торговли. Как показывает практика, значительная часть заказов поступает от частных лиц или неразборчивых в средствах зоопарков или парков диких животных, которых собственная популярность беспокоит больше, чем законность операций, связанных с приобретением животных.

D. Оценка деятельности по обеспечению выполнения Конвенции

25. В результате проведенных в разных странах мира расследований в связи с Конвенцией были произведены крупные изъятия живых животных и мертвых образцов и продуктов. Однако государственные директивные органы, суды и население еще не в полной осознали опасность, связанную с незаконной торговлей дикими животными и растениями.

26. Меры наказания за нарушение отдельных законов о торговле дикими животными и растениями существенно различаются в государствах – членах Секретариата Конвенции. В Китае несколько человек, совершивших преступления против живой природы, были приговорены к смертной казни, и Секретариату известно по крайней мере о двух преступниках, которые в 2001 году были приговорены к пожизненному заключению. В Соеди-

ненных Штатах компания, занимавшаяся торговлей икрой, была оштрафована на сумму в размере 10 млн. долларов США. Однако, в то время, как в Соединенном Королевстве лица, занимающиеся контрабандой диких животных и растений, могут быть приговорены к тюремному заключению сроком до семи лет³¹, в Бельгии максимальный срок тюремного заключения за нарушения положений Конвенции составляет три месяца³². Кроме того, в Бразилии в качестве меры наказания, как правило, применяются штрафы и крайне редко тюремное заключение сроком до одного года³³. Кроме того, как уже отмечалось выше, в некоторых государствах–членах незаконная торговля дикими животными и растениями даже не рассматривается как уголовное преступление и регулируется лишь с помощью административного права.

27. Поскольку нарушения правовых норм о торговле дикими животными и растениями часто расцениваются как несущественные, они редко влекут за собой применение соответствующих мер наказания. Кроме того, поскольку незаконная торговля дикими животными и растениями зачастую рассматривается лишь как мелкое правонарушение, контрабандисты отделяются лишь предупреждениями. В большинстве стран для укрепления национального опыта и специальных знаний, а также потенциала в области пресечения такой преступной деятельности необходимо изыскивать дополнительные кадровые ресурсы, повышать уровень осведомленности населения и непрерывно вести просветительскую работу среди работников, ответственных за обеспечение выполнения Конвенции, по вопросу о том, почему эти случаи заслуживают особого внимания.

28. Расследования преступлений против живой природы должны осуществляться с учетом организованный характера такого вида преступной деятельности. По мнению Секретариата Конвенции, чрезвычайно эффективным может оказаться использование на соответствующих пограничных пунктах³⁴ специально подготовленных собак для обнаружения мускуса и продуктов из мускуса в грузе и пассажирском багаже, особенно с учетом резкого запаха, которым обладает необработанный мускус. В борьбе с незаконной торговлей икрой регулярно используется метод ориентировки по структуре ДНК, и Секретариат Конвенции принимает активные меры с целью повышения уровня осведомленности о

возможностях использования результатов судебной экспертизы в деятельности сотрудников правоохранительных органов. Использование преступниками поддельных документов и тщательно планируемых маршрутов торговли также требует создания специальных следственных подразделений и подразделений прокуратуры.

29. Совершенно очевидно, что такая торговля носит глобальный характер и охватывает как страны происхождения, так и страны транзита, где изготавливаются поддельные сертификаты, изменяется упаковка и организуется конечное распределение. Кроме того, новый рынок, образовавшийся благодаря Интернету, по всей видимости, уже широко используется в целях незаконной торговли находящимися под угрозой исчезновения видами живой природы. Поэтому с такой преступностью невозможно эффективно бороться с помощью односторонних усилий, какими бы эффективными они не были; ей можно успешно противодействовать лишь посредством международного сотрудничества³⁵.

III. Незаконный доступ к генетическим ресурсам

A. Соответствующая правовая основа

1. Международные конвенции и договоры

a) Конвенция о биологическом разнообразии

30. Конвенцию о биологическом разнообразии от 5 июня 1992 года ратифицировали или присоединились к ней 182 страны³⁶. Штаб-квартира Секретариата Конвенции расположена в Монреале, и он несет ответственность за оказание сторонам помощи в осуществлении Конвенции и координации деятельности с другими международными органами. Конкретные функции секретариата определены в статье 24 Конвенции.

31. В статье 2 Конвенции дается широкое определение "генетических ресурсов", включающих все "генетические материалы, представляющие фактическую или потенциальную ценность". В свою очередь "генетический материал" определяется как "любой материал растительного, животного, микробного или иного происхождения, содержащий функциональные единицы наследственности". Следует

отметить, что в Конвенции не дается определение "незаконного доступа". В статье 15 Конвенции определяется лишь базовая структура, в рамках которой должен осуществляться доступ к генетическим ресурсам³⁷. Деятельность, регулируемая положениями о генетических ресурсах, должна согласовываться также с другими положениями Конвенции, такими как пункт (j) статьи 8, который требует уважать знания, нововведения и практику коренных и местных общин. Традиционные знания, связанные с биологическими ресурсами, являются неотъемлемым компонентом самих ресурсов, поскольку такие знания способствуют разработке полезных продуктов и процессов, которые позволяют сократить время и денежные затраты на исследования и разработку продукции современной биотехнологической промышленности.

32. В положениях Конвенции, требующих обеспечить доступ к генетическим ресурсам "на взаимно согласованных условиях", предполагается, что механизмы доступа и совместного получения выгод будут главным средством обеспечения доступа к генетическим ресурсам и совместного использования полученных в результате этого выгод, включая технологии. По условиям Конвенции в процессе получения доступа и совместного использования выгод может быть задействован широкий круг участников, в том числе местные и коренные общины, носители традиционных знаний, научно-исследовательские и учебные заведения и частный сектор. Требования, касающиеся "взаимно согласованных условий" и "предварительного обоснованного согласия", могут быть истолкованы как применимые ко всем этим участникам.

b) Международный договор о растительных генетических ресурсах для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства

33. Как подчеркивала Комиссия ФАО по генетическим ресурсам для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства, имеются существенные различия между генетическими ресурсами дикой природы и сельскохозяйственными генетическими ресурсами. Культуры и домашние животные распространяются по всему миру, и ценность генетических ресурсов заключается во внутривидовом разнообразии, которое является основой селекции растительных культур и животных.

34. В этой связи ФАО, следуя положениям Конвенции о биологическом разнообразии, приняла 2 ноября 2001 года имеющий обязательную силу Международный договор о растительных генетических ресурсах для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства. Договор включает многостороннюю систему облегченного доступа и распределения выгод (статьи 10-13) применительно к "любому материалу растительного происхождения, включая репродуктивный и вегетативный материал для размножения, содержащий функциональные единицы наследственности", которые включены в приложение к Конвенции. Концепция прав фермеров, изложенная в статье 9, аналогична положениям пункта (j) статьи 8 Конвенции о биологическом разнообразии. Этот договор вступит в силу после того, как его ратифицируют 40 стран.

2. Региональные инициативы

35. Во исполнение статьи 15 Конвенции о биологическом разнообразии был предпринят ряд региональных инициатив для оказания государствам соответствующих регионов помощи в осуществлении статьи 15 Конвенции. В рамках этого регионального подхода было принято решение № 391 Андского сообщества об общем режиме доступа к генетическим ресурсам, типовой закон Организации африканского единства о защите прав местных общин, фермеров, животноводов и растениеводов и о регулировании доступа к биологическим ресурсам, а также проект рамочного соглашения Ассоциации государств Юго-Восточной Азии (АСЕАН) о доступе к биологическим и генетическим ресурсам.

a) Решение № 391 Андского сообщества об общем режиме доступа к генетическим ресурсам

36. Решение № 391 Андского сообщества³⁸, принятое 2 июля 1996 года Комиссией Андского пакта для Боливии, Венесуэлы, Колумбии, Перу и Эквадора, стало примером международного законодательства и разработки политики в вопросах доступа к генетическим ресурсам и сохранения накопленных знаний коренных народов. Это решение предусматривает создание общей системы доступа к генетическим ресурсам с целью: а) создания условий для справедливого и равноправного участия в использовании выгод, полученных благодаря такому доступу; б) создания основы для признания и

оценки генетических ресурсов и получаемых из них продуктов, а также их нематериальных компонентов, особенно когда это касается коренных общин; с) содействия сохранению и устойчивому использованию биоразнообразия; d) содействия созданию и укреплению местного, национального и регионального научно-технического и технологического потенциала; и е) укрепление потенциала государств-членов в ведении переговоров (статья 2).

b) Африканский типовой закон о защите прав местных общин, фермеров, животноводов и растениеводов, а также о регулировании доступа к биологическим ресурсам

37. На основе подхода, выработанного Андским сообществом, Организация африканского единства разработала в сентябре 2000 года типовой закон о правах общин и доступе к биологическим ресурсам в целях – как отмечается в преамбуле – осуществления статьи 15 и пункта (j) статьи 8 Конвенции о биологическом разнообразии. Как и в решении № 391 Андского сообщества, особое внимание уделяется правам коренных общин, местных фермеров, животноводов и растениеводов принимать решения, касающиеся доступа к ресурсам, имеющимся на их территориях или землях, а также к их знаниям, нововведениям и практике.

c) Рамочное соглашение Ассоциации государств Юго-Восточной Азии о доступе к биологическим и генетическим ресурсам

38. В феврале 2000 года государства – члены Ассоциации государств Юго-Восточной Азии подготовили рамочное соглашение для обеспечения применения в регионе единообразных и последовательных правовых норм о доступе к таким ресурсам. В предварительном тексте четко указывается, что необходимо принимать эффективные меры, основанные на участии, для получения предварительного обоснованного согласия на всех уровнях, вплоть до местного уровня (статья 2).

3. Национальные меры

39. В дополнение к этим региональным инициативам приблизительно 40 государств приняли или разрабатывают соответствующие законодательные, административные или директивные меры, регулирующие доступ к генетическим ресурсам на

своей территории и совместное использование выгод, получаемых от их использования, на справедливой основе.

40. В целом, в тех случаях, когда обмен генетическими ресурсами регулируется, это делается с помощью отдельных договорных документов, которые приводятся в действие с помощью норм частного права. В настоящее время отсутствуют международные соглашения, в которых соответствующие деяния определялись бы как уголовно наказуемые.

В. Предварительная оценка возникших проблем

41. Вопрос о доступе рассматривается вместе с вопросом о совместном использовании выгод. Хотя совместное использование выгод является одной из трех основных целей Конвенции, еще предстоит провести большую работу по созданию национальных систем доступа к генетическим ресурсам, обеспечения справедливого и равного доступа и разработки механизмов совместного использования информации.

1. Отсутствие "предварительного обоснованного согласия" и нарушение "взаимно согласованных условий" совместного использования выгод

42. Правительства ряда государств и различные неправительственные организации обеспокоены серьезными последствиями своего рода "биопиратства" – изыскания, извлечения и анализа информации о биологическом разнообразии и местных знаний для коммерческого использования в генетических и биохимических целях путем патентования и хромосомного картирования генетических ресурсов без информирования и уведомления стран-источников таких ресурсов, включая коренные и местные общины, консультирования с ними и выплаты им надлежащей компенсации. В то время как "биоразведка" преследует лишь цель выявления биологических ресурсов и традиционных знаний, которые могут иметь коммерческую ценность, "биопиратство" заключается в присвоении этих ресурсов и знаний или их приватизации в коммерческих целях без предварительного обоснованного согласия или выплаты справедливой компенсации.

43. В качестве примера можно отметить случай с растением айяуаска, которое культивируется местными общинами в бассейне реки Амазонки для использования в религиозных и медицинских целях. В середине 80-х годов студент фармакологического факультета привез это растение из Эквадора в Соединенные Штаты и подал заявку на патент в Соединенных Штатах, который был предоставлен ему в 1986 году. Местные общины узнали о существовании патента в 1994 году. В марте 1999 года в Управление Соединенных Штатов по торговым знакам и патентам была направлена просьба о пересмотре решения о выдаче патента, и вскоре после этого патент был аннулирован³⁹. Случай с растением айяуаска – не единственный. В 1994 году один из университетов в Соединенных Штатах запатентовал один из сортов зерновой культуры квиноа, которую издавна использовали андские крестьяне. Поскольку боливийские экспортеры были обеспокоены тем, что в будущем этот патент может отразиться на их производстве и экспорте в Соединенные Штаты, была начата кампания, завершившаяся в 1998 году, когда упомянутый университет отказался от патента. Можно привести и другие примеры: крупными фармацевтическими компаниями были запатентованы растение "сангреде-драго" (культивируемое местными народами в Центральной и Южной Америке), "сладкие гены" из Западной Африки, индийская куркума и ряд продуктов из азадирахты индийской, хорошо известные и широко используемые в Азии и Восточной Африке.

44. В то же время следует отметить, что население зачастую обладает чрезвычайно смутным представлением о ценности образцов генетических ресурсов. Если в каком-то конкретном виде обнаружены биотерапевтические вещества и если они синтезированы и запатентованы, то из этого вида может быть получен продукт, обладающий большой коммерческой ценностью, однако к этой категории относятся очень немногие растения. На недавнем заседании Комитета по генетическим ресурсам Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) делегация Соединенных Штатов отметила, что в сфере биоразведки лишь один образец из 10 000 заслуживает проведения каких-либо исследований помимо первоначального анализа и что последующая разработка продуктов и

нормативная деятельность⁴⁰, требуют огромных затрат.

2. Права интеллектуальной собственности на продукты, разработанные с помощью генетических ресурсов и традиционных знаний

45. В Конвенции о биологическом разнообразии отсутствуют четкие рекомендации о том, как следует регулировать права интеллектуальной собственности в рамках соглашений о доступе, хотя большинство проблем связано с вопросом прав интеллектуальной собственности на продукты, разработанные с помощью ресурсов, полученных в рамках такого соглашения. На международном уровне вопросы прав интеллектуальной собственности и использования генетических ресурсов далеки от урегулирования.

46. Вопрос о том, можно ли выдавать патенты на продукты, изготовленные с использованием генетических ресурсов, является весьма спорным, о чем свидетельствует нижеследующее:

а) в рамках Международной конвенции об охране промышленной собственности (Парижская конвенция) 1883 года из более чем 100 государств, подписавших эту конвенцию к 1988 году, 53 государства в установленном порядке исключили из сферы применения положений об охране растений, а 54 государства исключили животных⁴¹. К числу государств, осуществляющих право на исключение, относятся государства – участники Европейской патентной конвенции, а также ряд развивающихся стран⁴², которые приняли Типовой закон ВОИС для развивающихся стран об изобретениях, – том I, касающийся патентов. В обоих документах содержатся исключения в отношении патентов, касающихся "разновидностей растений или животных и по существу биологических процессов производства растений и животных". Эта формулировка имеет двусмысленный характер, поскольку определения "разновидностей" и "по существу биологических процессов" утрачивают ясность в эпоху геномной инженерии;

б) ситуация осложнилась в результате заключения 15 апреля 1994 года Соглашения Всемирной торговой организации о связанных с торговлей аспектах прав интеллектуальной собственности (ТАПИС)⁴³. Согласно пункту 3(b) статьи 27 из сферы патентной защиты могут быть

исключены только растения и животные, кроме микроорганизмов, а также "биологические, по существу, способы выращивания растений и животных". В Соглашении ТАПИС предусмотрены минимальные стандарты защиты патентов, а государства – члены Всемирной торговой организации могут в соответствии с национальным законодательством обеспечивать более высокую степень защиты. Поэтому такие страны, как Индия, могут отвергать патенты на любые жизненные формы, исключая микроорганизмы и микробиологические и небиологические процессы в соответствии с положениями Соглашения ТАПИС. В то же время, если другая страна, например, Соединенные Штаты, принимают решение о выдаче патентов на растения или другие жизненные формы, Индия не может возражать против этого. Однако такие патенты будут иметь силу лишь в Соединенных Штатах и не могут быть приведены в действие в Индии, поскольку патенты выдаются в соответствии с национальным патентным законодательством и сфера их применения ограничивается национальной территорией;

с) вопрос о совместимости Соглашения ТАПИС и Конвенции о биологическом разнообразии рассматривается в контексте происходящих в Совете ТАПИС обсуждений вопроса о пересмотре этого соглашения. В Заявлении министров государств – членов Всемирной торговой организации, принятом 14 ноября 2001 года в Дохе, Совету ТАПИС поручено изучить в рамках его программы работы связь между Соглашением ТАПИС и Конвенцией о биологическом разнообразии;

д) сообщалось о ряде случаев, когда уже выданные патенты были опротестованы главным образом потому, что заявленные изобретения, судя по существующим традиционным знаниям, не являются новинкой. В дополнение к упоминавшимся выше случаям с растениями айяуска и киноя следует также отметить случай, связанный с порошком куркумы⁴⁴, когда Совету научно-промышленных исследований Индии удалось убедить в 1997 году Управление Соединенных Штатов по торговым маркам и патентам в необходимости аннулировать патент на использование порошка куркумы в качестве лечебного средства, выданный двум ученым Соединенных Штатов. Управление Соединенных Штатов по торговым маркам и патентам вынесло заключение, что использование

популярной специи в медицинских целях не является "открытием" – такая практика существует в Индии несколько тысячелетий. В сопроводительной документации, представленной Советом научно-промышленных исследований Индии, содержатся ссылки на древние тексты на санскрите и статью, опубликованную в 1953 году в журнале "Journal of the Indian Medical Association". Аналогичным образом в мае 2000 года Европейское патентное бюро аннулировало выданный одной из американских фирм патент на фунгицид, получаемый из семян азадирахты индийской, на том основании, что эта методика не является новой⁴⁵;

е) задача аннулирования патента не является невыполнимой, однако она является чрезвычайно сложной и требует больших расходов и времени. Поэтому ряд государств и неправительственных организаций требуют осуществления права использовать соответствующие правовые и организационные средства для обеспечения признания на международном уровне прав коренных и местных общин на свои традиционные знания, основанные на биологических ресурсах. На совещании Комитета по торговле и окружающей среде Всемирной торговой организации, проходившем 5 и 6 июля 2000 года⁴⁶, Индия представила документ о "защите биоразнообразия и традиционных знаний", в котором настоятельно предлагалось принять на международном уровне соответствующие меры для борьбы с биопиратством и содействия совместному использованию выгод в тех случаях, когда использование генетических ресурсов является законным. Этот документ получил поддержку ряда других стран, в том числе Бразилии, Кубы, Малайзии и Перу, которые подтвердили необходимость принятия международных мер для обеспечения установления минимальных многосторонних стандартов защиты традиционных знаний.

47. Что касается сельскохозяйственных ресурсов, то согласно Международному договору о растительных генетических ресурсах для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства 2001 года на основные мировые продовольственные культуры не распространяется действие норм, касающихся прав интеллектуальной собственности. В нем предусмотрено, что никто не может заявлять претензии на права интеллектуальной собственности на материалы в той форме, в какой они были получены в рамках многосторонней системы облег-

ченного доступа и распределения выгод, созданной в соответствии с Договором⁴⁷. В случае коммерциализации какого-либо продукта, содержащего материал, доступ к которому был получен через многостороннюю систему, справедливая доля выгод должна выплачиваться на соответствующий целевой счет. Такой платеж является обязательным только в тех случаях, когда к продукту не может быть получен свободный доступ для проведения дальнейших исследований и селекционных работ; в случае свободного использования продукта исследователями и селекционерами этот платеж носит добровольный характер⁴⁸.

С. Возможные решения, обсуждаемые в настоящее время

1. Установление минимальных стандартов защиты традиционных знаний

48. Несмотря на высказанные выше замечания, права интеллектуальной собственности могут быть чрезвычайно полезным средством для обеспечения, в частности, совместного использования выгод от общей собственности и распределения платы за право использования патентов. В документе, подготовленном Секретариатом Конвенции о биологическом разнообразии, отмечалось, что осуществление прав интеллектуальной собственности может способствовать выполнению соответствующих обязательств согласно Конвенции⁴⁹. Для этого при заполнении заявлений на регистрацию прав интеллектуальной собственности должно выполняться требование соблюдения соответствующих положений Конвенции, касающихся предварительного обоснованного согласия и взаимно согласованных условий, а также требование сообщать о происхождении использованных генетических ресурсов и/или традиционных знаний. Прекрасным примером того, как могут решаться такие вопросы, является решение № 391 Андского сообщества⁵⁰. Такая информация об использовании традиционных знаний, касающихся биоразнообразия, может быть основанием для отказа в выдаче патента. Поскольку процесс получения патента обычно предполагает описание изобретения и изложение исходных знаний, на которых оно основывается, должностные лица, проводящие оценку, могут отказать в выдаче патента, если будет установлено, что согласно ранее имевшимся

знаниям в этой области в данном изобретении отсутствует новизна.

49. Конференция Сторон Конвенции о биологическом разнообразии⁵¹ предложила организациям, таким как ВОИС, проанализировать вопрос предоставления информации о происхождении генетических ресурсов, если оно известно, при подаче заявлений на регистрацию прав интеллектуальной собственности и получение патентов. Был создан Межправительственный комитет по интеллектуальной собственности и генетическим ресурсам, традиционным знаниям и фольклору, который начал обсуждать вопрос разработки типовых положений об интеллектуальной собственности для включения в соглашения о доступе к генетическим ресурсам и совместном использовании выгод. ВОИС создала также Целевую группу по традиционным знаниям для изучения проекта классификации источников традиционных знаний и ее связи с Международной патентной классификацией.

50. Кроме того, ряд правительств (включая государства – члены Андского сообщества в соответствии с решением № 391) считают, что необходимо разработать системы *sui generis* для охраны традиционных знаний⁵². Первая модель системы *sui generis* для охраны традиционных знаний, связанных с данным вопросом, была совместно разработана Организацией Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) и ВОИС в 1982 году и закреплена в виде Типовых положений ЮНЕСКО–ВОИС для национальных законов об охране фольклорного наследия от незаконного использования и других наносящих ущерб действий.

2. Укрепление и мониторинг действующих документов и применение санкций в случае их невыполнения

51. Документ "предварительного обоснованного согласия" должен содержать элементы, позволяющие оценивать его последствия и способствующие соблюдению его условий⁵³. Для того чтобы иметь возможность выявлять нарушения правил, касающихся обоснованного согласия и совместного использования выгод, необходимо создать эффективную систему мониторинга. Контроль за выполнением условий соглашений о доступе и совместном использовании выгод является довольно

сложной задачей, особенно в тех случаях, когда выгоды носят долгосрочный характер, а разработка продукта осуществляется за пределами страны происхождения.

52. Для обеспечения соблюдения установленных норм требуются не только полномочия и возможности следить за осуществляемой деятельностью и собирать информацию, но также соответствующие санкции. В отличие от Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения⁵⁴, регулирующей вопросы торговли или владения находящимися под угрозой исчезновения видами охраняемых животных и растений, Конвенция о биологическом разнообразии не содержит положений, которые обязывали бы государства применять меры наказания в случае нарушения положений Конвенции. Тем не менее применение санкций за нарушение процедур предварительного обоснованного согласия и соглашений о доступе будет способствовать осуществлению Конвенции о биологическом разнообразии. Можно отметить еще один документ, предусматривающий процедуру предварительного обоснованного согласия, – Базельскую конвенцию о контроле за трансграничной перевозкой опасных отходов и их удалением. В статье 9 этого документа дается определение "незаконного оборота", и в нем предусмотрено, что стороны Конвенции должны выявлять случаи такого оборота и применять меры уголовного наказания. Если использовать в качестве примера Базельскую конвенцию, то могут охватываться следующие ситуации: экспорт генетических ресурсов без какого-либо предварительного обоснованного согласия; экспорт генетических ресурсов, полученных в нарушение ранее достигнутой договоренности; и подделка экспортных сертификатов, подтверждающих приобретение генетических материалов в соответствии с установленными нормами.

53. В проекте Боннских руководящих принципов по обеспечению доступа к генетическим ресурсам и совместного использования на справедливой и равноправной основе выгод от их применения⁵⁵ (подготовленном Специальной рабочей группой открытого состава по доступу к генетическим ресурсам и совместному использованию выгод) содержатся положения о национальном мониторинге и отчетности, средствах проверки в странах использования таких ресурсов, разрешении споров и

средствах правовой защиты. Статья 59, в которой указывается, что государства могут принимать "надлежащие эффективные и соразмерные действия в случаях нарушения национальных законодательных, административных или политических мер, касающихся осуществления положений Конвенции о биологическом разнообразии о доступе к генетическим ресурсам и совместном использовании выгод, включая требования, связанные с получением предварительного обоснованного согласия и со взаимосогласованными условиями", сформулирована исключительно как факультативное ("могут"), а не обязательное положение. То же самое можно сказать о положениях, содержащихся в таких региональных документах, как решение № 391 Андского сообщества⁵⁶ и Африканский типовой закон⁵⁷.

D. Участие организованных преступных групп

54. Пока что никаких аналитических данных или информации о незаконном доступе организованных преступных групп к генетическим ресурсам получено не было. Отсутствие данных о такой деятельности может объясняться тем, что пути развития этого рынка еще не вполне понятны. Тем не менее следует иметь в виду, что в случае появления спроса на такие продукты, который не может быть удовлетворен из-за существующих норм регулирования, в эту деятельность может включиться организованная преступность для обеспечения предложения.

IV. Заключительные замечания

55. Что касается незаконной торговли охраняемыми видами дикой фауны и флоры, то секретариат Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения, и неправительственные организации, такие как ГРАФИК, осуществляют или планируют многочисленные мероприятия в этой области. В ноябре 2001 года ГРАФИК совместно с Центром по праву окружающей среды Всемирного союза охраны природы организовал семинар-практикум для представителей учреждений, регулирующих торговлю дикими животными и растениями, а работников прокуратуры и

представителей неправительственных организаций стран Европейского союза с целью разработки рекомендаций для повышения эффективности деятельности по выполнению Постановления № 338/97 Европейского союза. На этом семинаре-практикуме предлагалось разработать руководящие принципы назначения наказаний, создать сети для обеспечения соблюдения установленных норм и повысить эффективность сотрудничества между сотрудниками таких ведомств. Инициативы, принимаемые на национальном и региональном уровнях, могут служить примером для принятия новых мер на международном уровне. Чтобы избежать дублирования усилий специализированных организаций, Секретариату Организации Объединенных Наций в рамках дальнейших исследований следует сосредоточивать свое внимание на изучении проблемы участия организованных преступных групп в незаконной торговле дикими растениями и животными.

56. Что касается незаконного доступа к генетическим ресурсам, то в рамках последующих исследований должны приниматься во внимание инициативы секретариата Конвенции о биологическом разнообразии и соответствующих организаций, специализирующихся на вопросах прав интеллектуальной собственности.

Примечания

¹ Программа анализа торговых данных в коммерческих операциях с видами дикой флоры и фауны (ГРАФИК) является крупнейшей в мире программой контроля за торговлей дикими животными и растениями, отделения которой разбросаны по всему миру. Она осуществляется на основе сотрудничества Всемирного фонда живой природы – Всемирного фонда природы и Всемирного союза охраны природы и была создана с целью контроля за торговлей дикими растениями и животными. В рамках этой программы подчеркивается тесное взаимодействие с секретариатом Конвенции.

² "В настоящее время продолжается реализация третьего этапа этого проекта, осуществление которого было начато в 1992 году. За семь лет, прошедшие с начала осуществления проекта, были достигнуты следующие результаты: а) был проведен анализ и обзор (или повторный обзор) национального законодательства 136 сторон; б) были приняты меры по осуществлению рекомендаций о приостановлении торговли с некоторыми сторонами, не соблюдающими положения Конвенции; в) Секретариат подготовил

- комплект вспомогательной технической документации (контрольный перечень, типовые законы, вопросники, руководящие принципы) в связи с задачей оказания сторонам технической помощи в разработке их национального законодательства; и d) Секретариат создал базу данных, в которую включены выводы, сделанные в рамках проекта национального законодательства, и другая юридическая информация". См. документ "Interpretation and implementation of the Convention – National laws for implementation of the Convention, National Legislation Project", представленный Секретариатом Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения (СИТЕС), на одиннадцатой сессии Конференции Сторон, которая проходила в Найроби с 10 по 20 марта 2000 года (Doc. 11.21.1), p. 1.
- ³ См. "Interpretation and implementation of the Convention – National Laws ...", annex 2.
- ⁴ См. <http://cites.org/eng/notifs/2001/047.shtm1/>.
- ⁵ <http://www.wcoomd.org/ENF/CITES/BROCHE/27.htm>
- ⁶ http://www.interpol.int/Public/Publications/ICPR/ICPR481_1.asp
- ⁷ См. статью 16 Постановления Совета Европейского союза (ЕС) № 338/97 от 9 декабря 1996 года.
- ⁸ См. статью 4 Лусакского соглашения.
- ⁹ См. пункт 9 статьи 5 Лусакского соглашения.
- ¹⁰ Interpol, "Project PRIMATES. A strategic assessment of international wildlife crime", October 1999, p. 11, цит. по Svend Soyland, "Criminal organizations and crimes against the environment - A desktop study" (United Nations Interregional Crime and Justice Research Institute, Rome, 2000), p. 29.
- ¹¹ United States Fish and Wildlife Service, 26 June 1998, цит. по Soyland, "Criminal organizations ...", p. 28
- ¹² Цит. по Soyland, "Criminal organizations ...", p. 28.
- ¹³ <http://www.wcoomd.org/ENF/BROCHE/17.htm>.
- ¹⁴ См. <http://www.planetark.org/dailynewsstory.cfm/newsid/13298/story.htm>
- ¹⁵ См. <http://www.planet-pets.com/petperiodicals/petperiod270.htm>
- ¹⁶ Данные и информация взяты из материалов программы ТРАФИК и работы Сойланд "Criminal organizations...". Одним из примеров крупномасштабной торговли дикими животными и растениями в Германии является дело ФУНДАСЕФ, в связи с которым в декабре 2000 года гражданин Германии был приговорен к трем годам лишения свободы за контрабанду охраняемых видов животных для зоопарков и парков диких животных и растений. В частности, осуществлялась контрабанда некоторых видов, включенных в Приложение I к Конвенции о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения, такими как орангутанги, яванские гibbonы, комодские вараны и венценосные журавли, из более чем 25 стран. Однако несмотря на обвинительное заключение, гласившее, что в данном случае имела место организованная преступная деятельность, обвинение в совершении организованного преступления было отклонено.
- ¹⁷ *Los Angeles Times*, 1995, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p. 29.
- ¹⁸ The Xinhua News Agency, 5 July 1995, in E. Savona, "Recent trends of organized crime in Europe", working paper No. 18, Transcrim, research group on transnational crime, University of Trento, (Trento, Italy, 1998), p. 67, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.33.
- ¹⁹ S. Galster, ed., *Crime against Nature. Organized Crime and the Illegal Animal Trade. An investigative Report by the Endangered Species Project*. (San Francisco, California, Earth Island Institute, 1996), цит. по Soyland, "Criminal organizations ...", c. 39.
- ²⁰ Press release, United Kingdom Department of Environment, Transport and the Regions, 5 April 1998, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.36.
- ²¹ Galster, *Crime against Nature ...*, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.32.
- ²² P. Knights, ed., *From Forest to Pharmacy. Canada's Underground Trade in Bear Parts* (Investigative Network, 1995), цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.35.
- ²³ Galster, *Crime against Nature...*, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.29.
- ²⁴ Personal communication from the Endangered Species Protect to Soyland, "Criminal organizations...", p. 29.
- ²⁵ P. P. Kievit, "The worldwide illegal trade in endangered species of wild flora and fauna" (Netherlands, National Police Agency, Environment Crime Unit, August 1998), цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p.29.
- ²⁶ См. прим. 13 выше.
- ²⁷ См. также <http://www.smuggled.com/repdru1.htm>: "29 июня 1993 года сотрудники Управления по обеспечению соблюдения законов о наркотиках обнаружили в аэропорту Майами 36 килограммов кокаина, который был упакован в презервативы и перевозился в удавах".
- ²⁸ "The trade in drugs and wildlife", <http://www.awionline.org/wildlife/aa-trade.htm>
- ²⁹ Национальный отчет Соединенного Королевства совещанию Группы восьми, проходившему в июне 1999 года, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p. 44.

- ³⁰ Дело Тони Силва является интересным примером того, как любитель птиц стал главарем организации по контрабанде диких животных и растений. Он был одним из наиболее крупных специалистов по защите и разведению находящихся под угрозой исчезновения видов и осуждал людей за то, что они ставят личные интересы выше задачи обеспечения выживания животных в природе. После нескольких лет законного разведения птиц Силва начал заниматься их подпольным незаконным разведением. Позднее он разработал также крупномасштабные операции по контрабанде таких животных, как находящиеся под угрозой исчезновения попугаи и макао из бразильских тропических лесов. Силве сразу же было предъявлено обвинение из 16 пунктов в связи с контрабандой диких растений и животных, а также обвинение в уклонении от уплаты налогов. Он признал себя виновным в совершении одной операции контрабанды диких растений и животных и уклонении от уплаты налогов, а остальные обвинения были отклонены. Он был приговорен почти к семи годам тюремного заключения, выплате штрафа в размере 100 000 долл. США и 200 часам общинной службы по истечении срока его тюремного заключения. Операция по контрабанде была раскрыта в результате проведения трехлетнего расследования под кодовым названием "Операция "Ренегат" при участии сотрудников по охране дикой флоры и фауны из Австралии, Новой Зеландии и Соединенных Штатов. Было задержано в общей сложности 38 человек, занимавшихся контрабандой диких животных и растений. Виновные были приговорены в общей сложности к 47 годам тюремного заключения и выплате штрафов в целом около 1 млн. долларов США. Следует отметить, что эта контрабандная операция осуществлялась для зоомагазинов и оптовых торговцев в Соединенных Штатах и что сами контрабандисты, судя по полученной информации, не были непосредственно связаны с конечными покупателями. См. *Outside Magazine*, May 1996, цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p. 36.
- ³¹ Источник информации: TRAFFIC Europe. "Eyes and Ears News WWF", (United Kingdom, January 1998), цит. по Soyland, "Criminal organizations...", p. 36.
- ³² "Information: TRAFFIC Europe".
- ³³ Согласно информации, полученной от Жозе Карлуса Араужу Лопеса, возглавляющего работу по борьбе с незаконным оборотом в рамках Бразильского института по охране окружающей среды и возобновляемых природных ресурсов (<http://www.faunainc.org/article%20exotic%20pets.htm>)
- ³⁴ См. CITES, Doc SC.46, 15, p. 15.
- ³⁵ См. "Interpretation and implementation of the Convention – Enforcement – Review of alleged infractions and other problems of implementation of the Convention", документ, представленный Секретариатом Конвенции на одиннадцатой сессии Конференции Сторон, проходившей в Найроби с 10 по 20 марта 2000 года (Doc. 11.20.1), p. 5.
- ³⁶ <http://www.biodiv.org/world/parties.asp>.
- ³⁷ Доступ "обеспечивается на взаимно согласованных условиях" и "регулируется на основе предварительного обоснованного согласия".
- ³⁸ Обзор см. Manuel Ruiz-Muller, "Regulating bioprospecting and protecting indigenous peoples knowledge in the Andean Community: Decision 391 and its overall impacts in the region"; документ, подготовленный для Совещания экспертов по традиционным знаниям Конференции Организации Объединенных Наций по торговле и развитию, проходившего в Женеве в октябре и ноябре 2000 года.
- ³⁹ См. Ruiz-Muller, "Regulating bioprospecting...", p. 17.
- ⁴⁰ Информация получена от Комиссии ФАО по генетическим ресурсам для производства продовольствия и ведения сельского хозяйства.
- ⁴¹ WIPO, "Exclusions from patent protection" (HL/CM/INF/1 Rev), цит. по UNEP/CBD/COP/2/17, p. 5.
- ⁴² См. также статью 9 Африканского типового закона.
- ⁴³ Приложение к заключительному акту Уругвайского раунда торговых переговоров – приложение 1 (с) к Марракешскому соглашению.
- ⁴⁴ <http://www.twinside.org.sg/title/legal.htm>
- ⁴⁵ <http://www.caa.org.au/campaigns/election/globalisation/intellectual.html>
- ⁴⁶ <http://www.twinside.org.sg/title/whats.htm>.
- ⁴⁷ См. пункт 3(d) статьи 12.
- ⁴⁸ См. пункт 2(d)(ii) статьи 13.
- ⁴⁹ См. UNEP/CBD/WG-ABS/1/4, стр. 8 сноски 15 (в материале, представленном Норвегией).
- ⁵⁰ См. третье дополнительное положение к решению № 391. Кроме того, в решении № 486 Андского сообщества, касающемся механизма патентования традиционных знаний коренных и местных общин, определен порядок оказания судебной помощи, который предусматривает возможность аннулирования патента в том случае, если от коренных и местных общин не было получено предварительное обоснование согласия относительно патентования соответствующих продуктов или процессов.
- ⁵¹ См. решение V/26 А, пункт 15 (d).
- ⁵² См. также UNEP/CBD/WG-ABS/1/4, стр. 10 и UNEP/CBD/WG8J/1/2.
- ⁵³ См. UNEP/CBD/COP/2/13, p. 38 (annex II).

⁵⁴ При обсуждении предложения (на одиннадцатой сессии Конференции Сторон Конвенции) исключить "диагностические образцы" из сферы применения требований получения разрешений, предусмотренных в Конвенции, многие стороны высказали обеспокоенность в связи с тем, что это предложение создаст лазейку, благодаря которой можно будет получать "генетические ресурсы" для коммерческих исследований (под видом "образцов") без какого-либо разрешения или иного контроля со стороны правительства. Этот вопрос будет изучен в межсессионный период рабочей группой, мандат которой предусматривает обязательную координацию непосредственно с секретариатом Конвенции о биологическом разнообразии.

⁵⁵ UNEP/CBD/COP/6/6, стр. 29 и 30.

⁵⁶ Статья 47 решения № 391 Андского сообщества.

⁵⁷ Статья 67 Африканского типового закона.