

Helenara Braga Avancini
Milton Lucídio Leão Barcellos

PERSPECTIVAS ATUAIS DO DIREITO DA

Propriedade Intelectual



**PERSPECTIVAS ATUAIS DA
PROPRIEDADE INTELECTUAL**



Pontifícia Universidade Católica do Rio Grande do Sul

Chanceler:

Dom Dadeus Grings

Reitor:

Joaquim Clotet

Vice-Reitor:

Evilázio Teixeira

Conselho Editorial:

Alice Therezinha Campos Moreira
Ana Maria Tramunt Ibaños
Antônio Carlos Hohlfeldt
Draiton Gonzaga de Souza
Francisco Ricardo Rüdiger
Gilberto Keller de Andrade
Jaderson Costa da Costa
Jerônimo Carlos Santos Braga
Jorge Campos da Costa
Jorge Luis Nicolas Audy (Presidente)
José Antônio Poli de Figueiredo
Lauro Kopper Filho
Maria Eunice Moreira
Maria Helena Menna B. Abrahão
Maria Waleska Cruz
Ney Laert Vilar Calazans
René Ernaini Gertz
Ricardo Timm de Souza
Ruth Maria Chittó Gauer

EDIPUCRS

Jerônimo Carlos Santos Braga – Diretor
Jorge Campos da Costa – Editor-chefe

Helena Braga Avancini
Milton Lucídio Leão Barcellos
(Organizadores)

**PERSPECTIVAS ATUAIS DA
PROPRIEDADE INTELECTUAL**



PORTO ALEGRE

2009

© EDIPUCRS, 2009

Capa: Vinícius de Almeida Xavier

Revisão Lingüística: Grasielly Hanke Angeli

Diagramação: Gabriela Viale Pereira

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)

P467 Perspectivas atuais do direito da propriedade intelectual
[documento eletrônico] / org. Helenara Braga Avancini,
Milton Lucídio Leão Barcellos. – Porto Alegre :
EDIPUCRS, 2009.
236 p.

Modo de Acesso: World Wide Web:
<<http://www.pucrs.br/orgaos/edipucrs/>>
ISBN: 978-85-7430-824-1

1. Direito. 2. Propriedade Intelectual. I. Avancini, Helenara
Braga. II. Barcellos, Milton Lucídio Leão.

CDD 342.27

**Ficha Catalográfica elaborada pelo
Setor de Tratamento da Informação da BC-PUCRS**



Av. Ipiranga, 6681 - Prédio 33

Caixa Postal 1429

90619-900 Porto Alegre, RS - BRASIL

Fone/Fax: (51) 3320-3523

E-mail: edipucrs@pucrs.br

<http://www.pucrs.br/edipucrs>

SUMÁRIO

Nota dos organizadores	6
<i>Helenara Braga Avancini, Milton Lucídio Leão Barcellos</i>	
El derecho de autor y los derechos conexos en el ALCA (Una visión panorámica de las negociaciones)	8
<i>Ricardo Antequera Parilli</i>	
Direitos humanos fundamentais na Sociedade da Informação	45
<i>Helenara Braga Avancini</i>	
Gestão Coletiva da obra musical: a atuação do ECAD como gestor da arrecadação e distribuição de Direitos Autorais.	69
<i>Paulo Guilherme Baeta Neves</i>	
O Creative Commons frente aos Direitos Autorais no Brasil	102
<i>Gustavo Bahuschewskyj Corrêa</i>	
Propriedade Intelectual e Direitos Reais: Um Primeiro Retomar da Obviedade	113
<i>Ricardo Aronne</i>	
Patentes na área da biotecnologia e direitos fundamentais	148
<i>Milton Lucídio Leão Barcellos</i>	
Direito de inventor: a licença compulsória em análise.....	167
<i>Laura Lessa Gaudie Ley</i>	
A Proteção do Design sob a ótica da legislação brasileira e italiana.....	200
<i>Luciana Gössling Manica</i>	
Os contratos de Cost-Sharing e sua Tributação.....	224
<i>Karlo Tinoco</i>	

NOTA DOS ORGANIZADORES

Dentre os estudos desenvolvidos pelos integrantes do Grupo de Pesquisa em Propriedade Intelectual do Programa de Pós-Graduação em Direito da PUCRS foram selecionados alguns trabalhos para compor a presente publicação, a qual tem a intenção de ser a primeira de uma série de produções científicas a serem desenvolvidas na área do direito da propriedade intelectual.

O primeiro artigo desta coletânea, de autoria do Prof. Ricardo Antequera Parilli, traz importante análise internacional dos direitos de propriedade intelectual, em especial dos direitos autorais, no âmbito da ALCA.

A propriedade intelectual na sociedade em rede e a função social da propriedade intelectual, as quais representam as duas linhas de pesquisa do GPPI/PUCRS, são abordadas, direta ou indiretamente, nos demais artigos desenvolvidos.

Por uma questão metodológica, os quatro primeiros artigos tratam de questões atuais ou de análises atuais de questões antigas relacionadas ao direito autoral, enquanto os três artigos seguintes abordam questões relacionadas com o direito de propriedade industrial, culminando com o último artigo que analisa questão específica de tributação na área contratual relacionada a investimentos e transferência de tecnologia.

Em resumo, os objetivos do GPPI/PUCRS estão sendo alcançados ao obter sucesso em congregar um número razoável de pesquisadores interessados nas linhas de pesquisa propostas, gerando pesquisas de qualidade no âmbito acadêmico, assim como por ajudar a sensibilizar a Universidade para a importância do estudo independente e obrigatório do direito de propriedade intelectual.

O alcance desse estágio evolutivo interno da Universidade na área da propriedade intelectual se deve a um esforço conjunto de diversas pessoas que se mostraram sensíveis e dispostas a inserir esta Instituição de Ensino Superior dentro do seleto grupo que realmente compreende a importância do estudo, pesquisa e divulgação dos direitos de propriedade intelectual no seio acadêmico, das quais podemos destacar e render nossa homenagem e

agradecimento: Prof. Dr. Ir. Norberto Francisco Rauch, Prof. Dr. Ir. Joaquim Clotet, Prof. Dr. Jorge Audy, Prof. Dr. Jarbas Lima, Prof. Dr. Juarez Freitas, Prof. Me. Roque Bregalda, Prof. Vilmar Fontes, Prof. Dr. Ricardo Aronne e a todos aqueles não nominados, mas que contribuíram e contribuem para o crescimento da pesquisa de qualidade na área da propriedade intelectual dentro desta acolhedora Universidade.

*Meus filhos, todas as invenções humanas têm um objetivo comum: poupar esforço, fazer as coisas com o mínimo trabalho possível. Desse modo o prazer do homem aumenta, porque o esforço é sempre desagradável.*¹

¹ Trecho da história que Dona Benta contava aos seus filhos da obra de Monteiro Lobato, História das Invenções. 10.^a Edição. São Paulo: Editora Brasiliense, 1959. p. 27.

EL DERECHO DE AUTOR Y LOS DERECHOS CONEXOS EN EL ALCA (UNA VISIÓN PANORÁMICA DE LAS NEGOCIACIONES)

Ricardo Antequera Parilli *

I EL DERECHO DE AUTOR Y LOS DERECHOS CONEXOS EN LAS NEGOCIACIONES COMERCIALES INTERNACIONALES

Toda integración económica de los mercados implica la eliminación de las “*barreras técnicas*” constituidas por leyes nacionales concurrentes en la misma materia, si contienen disposiciones contrapuestas o incompatibles y crean así distorsiones para alcanzar las metas propuestas (entre ellas, la libre circulación de bienes y servicios), por ejemplo, en el área del derecho de autor si las condiciones para la tutela de una obra son diferentes en los países relacionados, de suerte que la misma creación esté protegida en unos y en otros no, o que un ejemplar o soporte del mismo bien intelectual sea lícito en un país pero ilegítimo en el vecino.

Y la incorporación de los derechos de “*propiedad intelectual*” en general en el marco del Derecho Comercial Internacional obedece, entre otros, a los factores siguientes:

- a. La “*globalización de la economía*”, porque los bienes intelectuales no son ya producidos y comercializados únicamente en los mercados internos de cada uno de los países, sino que su explotación trasciende las fronteras.

* Presidente de Honor del Instituto Interamericano de Derecho de Autor (IIDA). Profesor en los post-grados en Propiedad Intelectual de la Universidad de Los Andes y de la Universidad Metropolitana. Profesor Invitado en los cursos de post-grado en derecho de autor y derechos conexos de la Universidad de Buenos Aires. Profesor Principal Emérito de la Universidad de San Agustín (Perú). Profesor Invitado a cursos y seminarios sobre Propiedad Intelectual organizados por universidades iberoamericanas. Ex-Profesor de derecho de autor y nuevas tecnologías en la Universidad Católica “*Andrés Bello*”. Miembro Honorario del Centro Colombiano de Derecho de Autor (CECOLDA) y del Instituto Mexicano de Derecho de Autor (IMDA). Medalla de Oro de la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual (OMPI). Consultor de la OMPI, de la UNESCO, del Centro Regional para el fomento del Libro en América Latina y el Caribe (CERLALC) y de la Secretaría de Integración Económica Centroamericana (SIECA). Autor de numerosas obras sobre la especialidad.

- b. La importancia económica de las actividades vinculadas a la producción y mercadeo de esos productos intelectuales, sea en forma de objetos tangibles (libros, soportes digitales, etc.), o bien a través de servicios, especialmente por su transmisión por medio de telecomunicaciones, incluyendo las redes digitales.
- c. Las distorsiones que se producen en el comercio cuando existen desniveles nacionales en la protección de esos bienes, colocando en desventaja a la actividad empresarial que se desarrolla en países con altos sistemas de protección, frente a aquellas que se instalan en territorios con una tutela limitada.
- d. La “piratería”, propiciando el comercio internacional de ejemplares ilícitos, de más bajo costo, en perjuicio de la actividad empresarial legítima.
- e. La necesidad de mecanismos coercitivos contra los países donde la protección a los derechos intelectuales sea deficiente o inefectiva, o desde los cuales se produzcan o exporten soportes ilegítimos, o se realicen transmisiones o retransmisiones no autorizadas.

Lo anterior sin perjuicio de que, trascendiendo el ámbito de los tratados sobre libre comercio, se aprueben convenciones específicas sobre la materia con vocación mundial, como el Convenio de Berna para la protección de las Obras Literarias y Artísticas, la Convención de Roma para la protección de los Artistas Intérpretes o Ejecutantes, los Productores de Fonogramas y los Organismos de Radiodifusión, el Tratado de la OMPI sobre Derecho de Autor (TODA/WCT) y el Tratado de la OMPI sobre Interpretaciones o Ejecuciones y Fonogramas (TOIEF/WPPT).

Todo ello además de la incorporación de los derechos de propiedad intelectual en general en el Tratado de la OMC, a través del Acuerdo sobre los aspectos de los derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio (ADPIC).

II LA IMPORTANCIA ECONÓMICA DEL DERECHO DE AUTOR Y LOS DERECHOS CONEXOS EN SU RELACIÓN CON EL ALCA

Una de las metas del ALCA, en relación con la propiedad intelectual, es la de reducir las distorsiones del comercio hemisférico y promover y asegurar una adecuada y efectiva protección de tales derechos.

Pero podría pensarse que esa inclusión, dentro de un área de libre comercio continental, beneficia fundamentalmente a los países industrializados y, en el caso concreto del ALCA, a los Estados Unidos, tomando en cuenta que el estudio realizado en 1992 para dimensionar la participación de las industrias del "copyright" en su economía, ya demostraba que ocupaban el segundo lugar, apenas precedidas por los servicios médicos y de salud, superando al agro, la fabricación de maquinaria eléctrica, la industria automotriz y la elaboración de alimentos y productos afines, agregando un total del 5,8% a su Producto Interno Bruto (PIB) ², y que para 1990 esas industrias empleaban a 5,5 millones de personas en dicho país, con un índice de crecimiento anual superior al resto de la economía ³.

Pero esa afirmación olvidaría que la importancia económica del derecho de autor y los derechos conexos en un determinado país (desarrollado o en

² ANTEQUERA PARILLI, Ricardo: "El Derecho de Autor y los Derechos Conexos y su papel en el desarrollo cultural, social y económico". Documento OMPI/DA/ANG/99/2. Curso OMPI/SGAE de formación en Derecho de Autor y Derechos Conexos para América Latina. Antigua, Guatemala, 1999; BERCOVITZ, Alberto: "La importancia económica de los derechos de autor y de los derechos conexos. Planteamiento e ideas generales", en el libro-memorias del I Congreso Iberoamericano de Propiedad Intelectual. Madrid: Ed. Ministerio de Cultura, 1991. pp. 325-329; COHEN JEHORAM, Herman: "Critical reflections on the economic importance of copyright", en *Right*. Ed. International Publishers Association (IPA) and The International Group of Scientific, Technical and Medical Publishers (STM). Vol. 2. n°. 4. 1988-1989. pp. 4-6; HUMMEL, Marlies: "La importancia económica del derecho de autor", en Boletín de Derecho de Autor. UNESCO. Vol. XXIV. n°. 2. París, 1990, pp. 14-22; KLAVER, Franca: "Towards a Publishers Right", en *Right*. Ed. IPA-STM. Vol. 2. No. 1. 1988, pp. 8-13; LIPSZYC, Delia: "Derecho de Autor y derechos conexos". Buenos Aires: Ed. UNESCO/CERLALC/ZAVALÍA, 1993, pp. 55-59; OLSSON, Henry: "La importancia económica del derecho de autor", en *Derecho de la Alta Tecnología (DAT)*. Año I. n°. 2. Buenos Aires, 1988. pp. 1-9 y "La importancia económica y cultural del derecho de autor", en el libro-memorias del II Congreso Iberoamericano sobre Derecho de Autor y Derechos Conexos ("Num Novo Mundo do Direito de Autor"). Ed. Direcção-Geral dos Espectáculos. Lisboa, 1994, pp. 55-68; y UCHTENHAGEN, Ulrich: "La importancia económica del derecho de autor y de los derechos conexos (visión del tema en las obras literarias y artísticas)". Conferencia publicada en el Libro-Memorias del I Congreso Iberoamericano sobre Propiedad Intelectual. Madrid: Ed. Ministerio de Cultura, 1991.

³ OLSSON, Henry: "La importancia económica y cultural del derecho de autor". Ob. Cit. p. 61.

