

٢٢٩٧٢



كلية الحقوق
الدراسات العليا

حماية المعلومات غير المفصّل عنها في قوانين الملكية الفكرية . دراسة مقارنة

رسالة
لتل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الطالب
فارس مصطفى محمد المجالي

لجنة المناقشة والحكم :

الأستاذ الدكتور / حسام الدين كامل الاهواني مشرفاً ورئيساً

أستاذ القانون المدني بكلية الحقوق — جامعة عين شمس وعميد الكلية السابق

الأستاذ الدكتور / محمد حسام محمود لطفي عضواً

أستاذ القانون المدني ورئيس القسم السابق بكلية الحقوق — جامعة بنى سويف —

ووكيل الكلية للدراسات العليا والبحوث

الأستاذ الدكتور / رضا السيد عبد الحميد مشرفاً وعضواً

أستاذ ورئيس قسم القانون التجارى والبحرى بكلية الحقوق — جامعة عين شمس

ووكيل الكلية الأسبق

عضواً

الدكتور / ناجي عبد المؤمن

نزي بكلية الحقوق — جام



T02-01064

حسب
مقرر

لديهم



كلية الحقوق
الدراسات العليا

حماية المعلومات غير المفصم عنها في قوانين الملكية الفكرية . دراسة مقارنة

رسالة
لنيل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الطالب
فارس مصطفى محمد المجالى

لجنة المناقشة والحكم :

- الأستاذ الدكتور/ حسام الدين كامل الاهواني
مشرفاً ورئيساً
أستاذ القانون المدنى بكلية الحقوق — جامعة عين شمس وعميد الكلية السابق
- الأستاذ الدكتور/ محمد حسام محمود لطفي
عضواً
أستاذ القانون المدنى ورئيس القسم السابق بكلية الحقوق — جامعة بنى سويف —
ووكيل الكلية للدراسات العليا والبحوث
- الأستاذ الدكتور/ رضا السيد عبد الحميد
مشرفاً وعضواً
أستاذ ورئيس قسم القانون التجارى والبحرى بكلية الحقوق — جامعة عين شمس
ووكيل الكلية الأسبق
- الأستاذ الدكتور/ ناجي عبد المؤمن
عضواً
أستاذ مساعد بقسم القانون التجارى والبحرى بكلية الحقوق — جامعة عين شمس

"إني رأيت أنه لا يكتب أنسان كتابا في
يومه إلا قال في غده : لو غير هذا لكان
احسن ، ولو زيد كذا لكان يستحسن ،
ولو قدم هذا لكان أفضل ، ولو ترك هذا
لكان أجمل ، وهذا من أعظم العبر وهو
دليل على استيلاء النقص على جملة
البشر "

رسالة من القاضي الفاضل
إلى
العماد الاصفهاني
والتي أشار لها في كتابه
خريدة القصر وجريدة العصر.

إهداء

إلى من دعمني وشد من أزرري ،أبي حفظه الله،

إلى من أنارت طريقي بدعائها وصلاتها ،أمي رعاها الله،

إلى من تحملت غربتي وساندتني ،زوجتي حفظها الله ،

إلى نور حياتي ،زيد وسوزان حماهما الله ،

إلى كل من علمني حرفا فكنت له عبدا.....

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

(لَا يُكَلِّفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا وُسْعَهَا لَهَا مَا كَسَبَتْ وَعَلَيْهَا مَا اكْتَسَبَتْ
رَبَّنَا لَا تُؤَاخِذْنَا إِنْ نَسِينَا أَوْ أَخْطَأْنَا رَبَّنَا وَلَا تَحْمِلْ عَلَيْنَا
إِصْرًا كَمَا حَمَلْتَهُ عَلَى الَّذِينَ مِنْ قَبْلِنَا رَبَّنَا وَلَا تُحَمِّلْنَا مَا لَا
طَاقَةَ لَنَا بِهِ وَاعْفُ عَنَّا وَارْحَمْنَا أَنْتَ مَوْلَانَا
فَانصُرْنَا عَلَى الْقَوْمِ الْكَافِرِينَ) (*)

(*) سورة البقرة: آية "٢٨٦".

المقدمة

المقدمة:

إن التطور العلمى الهائل الذي يشهده العالم بخطوات متسارعة وكبيرة، أدى إلى ازدهار لا يخلو من الإرهابات والهزات على مختلف الصعد والمستويات والتأثير شكل مباشر على حياة الناس ومقدراتهم وكل ما يحيط بهم ، وفي الوقت الذي يكون فيه هذا التأثير إيجابياً على جماعة فإنه يكون سلبياً على جماعة أخرى، لذلك سعت الجماعة الدولية بكل مكوناتها وقدراتها إلى محاولة إيجاد توازن بين المصالح المتضاربة بين الدول والمجموعات المختلفة وذلك من خلال إجراء جولات من المفاوضات بغية التوصل إلى عقد وإبرام اتفاقيات تتسجم تتواءم مع هذه التطورات المتسارعة.

وأن القوة تفرض نفسها وإن مصالح القوي يتم تحقيقها على حساب مصالح الضعيف، وبالتالي يؤدي ذلك إلى أن تكون هذه الاتفاقيات مسخرة لخدمة مصالح ورؤى وتصورات الأقوى سواء أكان دولة أو شركة كبرى، ومن هذه الاتفاقيات اتفاق ((التريپس)) (TRIPS) الخاص بحماية حقوق الملكية الفكرية .

ويعتبر حق الابتكار عنصراً مهماً لبناء الأمم وتقدمها وتطورها، وبالتالي فإن الإنتاج الفكرى يوازي فى أهميته الإنتاج المادى ، فالجهد الذى بذلته البشرية على مر العصور فى المجال الذهنى هو جهد جدير بالاحترام والحماية، وبالتالي يجب أن يكون هناك علاقة بين الإبداع والابتكار حتى يكون الابتكار عنصراً جوهرياً ودعامة رئيسية لتقدم أى مجتمع.

الفهرس

الموضوع	رقم الصفحة
المقدمة:	١
- أهمية موضوع البحث وسبب اختياره	٣
منهج الدراسة:	٦
خطة الدراسة:	٧
الفصل التمهيدي: التطور التاريخي لحماية الابتكارات والوضع في القانون المقارن	٩
المبحث الأول: الاتفاقيات الدولية في حماية الابتكارات	١٣
المطلب الأول: الجهود الدولية السابقة على اتفاقية الجوانب المتصلة بالتجارة ما قبل اتفاقية تريبس (Trips)	١٦
الفرع الأول: اتفاقيات التسجيل الدولي لعناصر الملكية الصناعية	١٦
الفرع الثاني: اتفاقيات التصنيف	١٩
الفرع الثالث: اتفاقيات الحماية	٢١
أولاً: اتفاقية النافتا	٢٢

الموضوع	رقم الصفحة
ثانيا : اتفاقية باريس	٢٦
- تعديل الاتفاقية	٣٠
- مبادئ الاتفاقية	٣١
١- مبدأ المساواة في المعاملة	٣١
٢- مبدأ الأولوية	٣٤
٣- مبدأ إستقلال البراءات	٣٧
٤- قواعد الحماية	٤١
المطلب الثاني: اتفاقية تريبس وحماية الابتكارات	٤٤
- جولات اتفاقية الجات ومبادئها	٤٥
الفرع الأول: الإطار العام لاتفاقية التريبس	٥٠
الفرع الثاني: المبادئ الأساسية في اتفاقية التريبس	٥٢
أولاً: الغاية والهدف من الاتفاقية	٥٣
ثانياً: المساواة في المعاملة	٥٣
ثالثاً: مبدأ الدولة الأولى بالرعاية	٥٥
رابعاً: تريبس اتفاقية عامه وشامله	٥٦
خامساً: الحماية بين حديها الأعلى والأدنى	٥٧

الموضوع	رقم الصفحة
سادساً: إنفاذ أحكام الاتفاقية في النظام التشريعي الداخلي للدول	٥٩
المجموعة الاولى: الدول المتقدمة	٥٩
المجموعة الثانية: الدول النامية	٦٠
المجموعة الثالثة: الدول الأقل نمواً - الأقل تقدماً	٦١
سابعاً: قواعد حماية حقوق الملكية الفكرية	٦٣
الفرع الثالث: خصائص اتفاقية التريبس	٦٦
أولاً: اتفاقية عامة وشاملة	٦٦
ثانياً: علاقتها مع الاتفاقيات الاخرى	٦٧
ثالثاً: وسائل وضع الاتفاقية موضع التنفيذ	٦٨
المبحث الثاني: التشريعات المقارنة وحماية الابتكارات	٦٨
المطلب الأول: حماية الابتكارات في تشريعات الدول المتقدمة	٧٢
المطلب الثاني: حماية الابتكارات في تشريعات الدول النامية	٨٣
الباب الاول: حماية الاختراعات في نطاق العلاتية	٩١
الفصل الأول: تعريف وشروط براءات الاختراع	٩٣

الموضوع	رقم الصفحة
المبحث الأول: التعريف ببراءة الاختراع	٩٤
المطلب الأول: تعريف براءة الاختراع	٩٤
المطلب الثاني: طبيعة براءة الاختراع	١٠٤
- نظرية العقد	١٠٤
- نظرية القرار الإداري	١٠٥
المبحث الثاني: الأساس القانوني للحماية	١٠٨
١- نظرية الاحتكار	١٠٨
٢- نظرية الحق الطبيعي	١١٠
الفصل الثاني: شروط منح براءة الاختراع	١١٦
المبحث الأول: الشروط الموضوعية	١١٧
المطلب الأول: شرط الابتكار	١١٨
الفرع الأول: المعايير المحددة للنشاط الابتكاري	١٢٢
الفرع الثاني: صور الابتكار	١٢٧
المطلب الثاني: شرط الجودة	١٣٠
المطلب الثالث: شرط قابلية الاختراع للتطبيق الصناعي	١٤٣

الموضوع	رقم الصفحة
المبحث الثاني: الشروط الشكلية	١٤٨
المطلب الاول: مرحلة التقدم بالطلب	١٤٨
الفرع الاول: من الذي يحق له الايداع	١٥٣
الفرع الثاني: ميعاد الإيداع	١٥٥
الفرع الثالث: صندوق البريد	١٥٧
المطلب الثاني: مرحلة بحث الطلب ومنح البراءة	١٦١
الفصل الثالث: مرحلة ما بعد الحصول على البراءة	١٦٧
المبحث الاول: آثار منح البراءة	١٦٧
المطلب الاول: حقوق صاحب البراءة	١٦٨
المطلب الثاني: مدة الحماية القانونية	١٧٢
المبحث الثاني: الترخيص الإجباري	١٧٤
المطلب الاول: التطور التاريخي للترخيص الإجباري	١٧٥
المطلب الثاني: تعريف الترخيص الإجباري	١٨٠
المطلب الثالث: حالات اصدار التراخيص الإجبارية	١٨٣
الفرع الاول: حالات منح الترخيص الإجباري	١٨٤
الفرع الثاني: ضوابط الترخيص الإجباري	١٩٠

الموضوع	رقم الصفحة
المطلب الرابع: انتهاء الترخيص الإجباري	٢٠٠
المطلب الخامس: حق التسويق الإستثنائي	٢٠٢
المبحث الثالث: إعلان الدوحة وأثره على التراخيص الإجبارية	٢١٢
الفرع الأول : أسس إعلان الدوحة	٢١٤
الفرع الثاني : أثر الفقرة الخامسة من إعلان الدوحة على التراخيص الإجبارية	٢١٨
الفرع الثالث : أثر الفقرة السادسة من إعلان الدوحة على الدول النامية	٢٢٣
الفرع الرابع : تعديل المادة (٣١) من الترتيب	٢٢٦
الباب الثاني	٢٣٣
عدم الإفصاح عن المعلومات وحماية حقوق الملكية الفكرية	
الفصل الأول: فكرة المعلومات غير المفصح عنها	٢٣٧
المبحث الأول: التعريف بالمعلومات غير المفصح عنها	٢٣٩
المطلب الأول: محاولات الفقه والقضاء لتعريف المعلومات غير المفصح عنها	٢٤٠

الموضوع	رقم الصفحة
الاتجاه الأول: تحديد المعلومات غير المفصح عنها ومضمونها من خلال استعراض شروطها وعناصرها المكونة لها	٢٤٣
الاتجاه الثاني: تعريف المعلومات غير المفصح عنها من خلال المعرفة المكتسبة وقابليتها للتطبيق الصناعي	٢٥١
المطلب الثاني: علاقة السر بالمعلومات غير المفصح عنها	٢٦١
المبحث الثاني: الشروط الواجب توافرها في المعلومات غير المفصح عنها في القانون المقارن واتفاقية التريبس	٢٦٤
المطلب الأول: شرط السرية	٢٦٦
الفرع الأول: الأفعال غير المتعارضة مع الممارسات التجارية الشريفة	٢٧١
الفرع الثاني: السرية التي نتحدث عنها	٢٨٢
أولا: السرية المطلقة	٢٨٢
ثانيا: السرية النسبية	٢٨٤
المطلب الثاني: شرط وجود قيمة اقتصادية للمعلومات	٢٨٩
المطلب الثالث: اتخاذ إجراءات وتدابير جدية من حائز المعلومات للحفاظ على سريتها	٣٠٣

الموضوع	رقم الصفحة
المبحث الثالث: التكييف القانوني للمعلومات غير المفصح عنها	٣٢٥
أ- نظرية الملكية	٣٢٨
ب- نظرية الحقوق للصيقة بالشخصية	٣٣٨
ج- نظرية إزدواج الحق	٣٤٢
الفصل الثاني: حماية بيانات الاختبار	٣٥١
المبحث الأول: شروط الحماية الخاصة ومبرراتها	٣٥٤
المطلب الأول: شروط الحماية الخاصة	٣٥٩
الشرط الأول: أن يكون تقديم البيانات إلى الجهة الحكومية المختصة لازماً للحصول على ترخيص بتسويق الأدوية أو المنتجات الكيميائية الزراعية	٣٦١
الشرط الثاني: أن يدخل في مكونات الأدوية أو المنتجات الكيميائية الزراعية المراد ترخيصها للتسويق كيانات كيميائية جديدة.	٣٦٧
الشرط الثالث: بذل جهود كبيرة للتوصل إلى البيانات والمعلومات.	٣٧١

الموضوع	رقم الصفحة
المطلب الثاني: مبررات الحماية الخاصة ومدتها	٣٧٦
أولاً : منع الاستخدام التجاري غير المنصف	٣٧٨
ثانياً : عدم الكشف عن البيانات والمعلومات للغير	٣٨٣
المبحث الثاني: إخراج المعلومة السريه الى نطاق العلانية مراعاة للمصلحة العامة	٣٨٨
المطلب الاول: الحالات التي يجوز فيها للسلطات الرسمية إفشاء المعلومات	٣٨٨
الفرع الأول: إذا كان الإفصاح ضروريا لحماية الجمهور	٣٩٠
الفرع الثاني: الإفصاح بشرط اتخاذ خطوات لضمان أن البيانات أو المعلومات غير المفصح عنها لن تُستخدم استخدام تجاري غير منصف	٣٩٢
المطلب الثاني: استخدام الجهات الحكومية المختصة للبيانات والمعلومات المقدمة إليها في مجال المعلومات غير المفصح عنها	٣٩٤
المبحث الثالث: مقارنة بين الولايات المتحدة وكندا في مجال الأدوية	٤٠٠
المطلب الأول : اوجه التشابه والاختلاف	٤٠٥

الموضوع	رقم الصفحة
الفرع الأول : التشابه	٤٠٦
الفرع الثاني : الاختلافات	٤٠٨
المطلب الثاني : لمحة عن القانون في الولايات المتحدة	٤٠٩
المطلب الثالث : لمحة عامة عن القانون الكندي	٤١٣
الفرع الاول :خلفية مشروع ج-٢٢	٤١٤
الفرع الثاني :اثر قرار المجلس العام على القانون الكندي	٤١٧
المبحث الرابع: العلاقة بين أسرار التجارة وبراءة الاختراع	٤٢٠
المطلب الأول: أوجه الاتفاق والاختلاف بين أسرار التجارة وبراءات الاختراع	٤٢٣
الفرع الأول :أسباب الامتناع عن طلب البراءة	٤٢٤
الفرع الثاني: الفرق بين حماية الاختراعات وحماية المعلومات غير المفصح عنها	٤٣٠
المطلب الثاني: المعلومات غير المفصح عنها كنظام بديل ومكمل لبراءات الاختراع	٤٣٧

الموضوع	رقم الصفحة
الفصل الثالث: طرق ووسائل حماية المعلومات غير المفصح عنها في القانون المقارن والاتفاقيات الدولية	٤٤٦
المبحث الأول: الحماية المدنية للمعلومات غير المفصح	٤٥٠
المطلب الأول: الإجراءات التحفظية كوجه من وجوه الحماية القانونية	٤٥٧
الفرع الأول: الإجراءات التحفظية في قانون المنافسة غير المشروعة والأسرار التجارية	٣١٥
الاجراء الأول: الدعاوى الدفاعية	٤٦٣
الاجراء الثاني: الحجز التحفظي على المنتجات موضوع الاعتداء	٤٦٦
الاجراء الثالث: المحافظة على الأدلة ذات الصلة بالاعتداء	٤٦٨
الفرع الثاني: الاجراءات التحفظية في القانون المصري	٤٧٠
الفرع الثالث: مقارنة الإجراءات التحفظية في قانون الأسرار التجارية والمنافسة غير المشروعة الأردني مع قانون براءات الاختراع	٤٧٢
المطلب الثاني: الشروط العقدية التي تكفل الحماية من المنافسة غير المشروعة	٤٧٥

الموضوع	رقم الصفحة
المطلب الثالث: المسؤولية التقصيرية وسيلة حماية لاحقه للاعتداء على المعلومات غير المفصح عنها	٤٨٥
الفرع الاول: الطبيعة القانونية لدعوى المنافسة غير المشروعة	٤٨٧
الفرع الثاني: اركان دعوى المنافسة غير المشروعة في القانون الاردني	٤٨٩
اولا: التعدي	٤٩٠
ثانيا: الضرر	٤٩٢
ثالثا: قيام فعل السببية بين فعل التعدي والضرر	٤٩٥
الفرع الثالث : شروط المنافسة غير المشروعة في القانون المصري	٤٩٧
المبحث الثاني الحماية الجزائية للمعلومات غير المفصح عنها	٥٠٥
المطلب الاول : جريمة إفشاء الأسرار وجريمة استعمال أشياء الغير دون وجه حق ونطاقها في مجال حماية المعلومات غير المفصح عنها	٥٠٨
الفرع الاول : الركن المادي	٥١٤

الموضوع	رقم الصفحة
العنصر الاول : السلوك الجرمي	٥١٥
العنصر الثاني : النتيجة الجرمية	٥٢١
العنصر الثالث : علاقة السببية	٥٢٤
الفرع الثاني: الركن المعنوي	٥٢٦
اولا: العلم	٥٢٧
ثانيا : الارادة	٥٢٨
الفرع الثالث : العقوبات المترتبة على إفشاء الاسرار	٥٣٢
المطلب الثاني : إمكانية تطبيق جريمة السرقة وإساءة الائتمان في مجال حماية المعلومات غير المفصح عنها	٥٣٥
الخاتمة	٥٤٤
المراجع	٥٥٤
الفهرس	