



MARIO **MELGAR FERNÁNDEZ**

**Biotecnología y propiedad
intelectual: un enfoque
integrado desde
el derecho internacional**

UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO

BIOTECNOLOGÍA Y PROPIEDAD INTELECTUAL:
UN ENFOQUE INTEGRADO DESDE
EL DERECHO INTERNACIONAL

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 225

Coordinador editorial: Raúl Márquez Romero

Edición: Miguel López Ruiz

Formación en computadora: Sara Castillo Salinas

MARIO MELGAR FERNÁNDEZ

BIOTECNOLOGÍA Y PROPIEDAD
INTELECTUAL: UN ENFOQUE
INTEGRADO DESDE EL
DERECHO INTERNACIONAL



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
México, 2005

A Paty y a Mateo

A mis papás y a mi hermano

A la memoria de Mario Melgar Pacchiano

Primera edición: 2005

DR © 2005, Universidad Nacional Autónoma de México

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva s/n
Ciudad de la Investigación en Humanidades
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 970-32-2552-7

CONTENIDO

Abreviaturas	XVII
Introducción	1

PRIMERA PARTE EL RÉGIMEN DE LA BIODIVERSIDAD

CAPÍTULO PRIMERO

EL DERECHO INTERNACIONAL DEL MEDIO AMBIENTE Y LA PROTECCIÓN DE LA BIODIVERSIDAD	19
---	----

I. El derecho internacional del medio ambiente	19
1. Evolución reciente	19
2. Los mecanismos institucionales para la cooperación internacional	27
3. Rasgos generales.	29
II. Los antecedentes del régimen de protección global de la biodiversidad	39
1. Los instrumentos programáticos o de <i>soft law</i>	40
2. La protección de áreas naturales en tratados internacionales.	42

CAPÍTULO SEGUNDO

EL CONVENIO SOBRE LA DIVERSIDAD BIOLÓGICA	49
---	----

I. El alcance del Convenio sobre la Diversidad Biológica	49
1. Aspectos generales.	49
2. Los objetivos del Convenio sobre la Diversidad Biológica	54
3. El nuevo estatuto jurídico de los recursos genéticos	56
II. Los mecanismos de aplicación y el marco institucional	61

1. Las medidas para la conservación y el uso sostenible de la biodiversidad.	61
2. El acceso y las transferencias de tecnología	67
CAPÍTULO TERCERO	
EL ACCESO A LOS RECURSOS GENÉTICOS	71
I. El acceso a los recursos genéticos en el régimen del Convenio sobre la Diversidad Biológica	71
1. Los principios reguladores establecidos por el Convenio sobre la Diversidad Biológica	72
2. El desarrollo normativo de los principios: las Directrices de Bonn sobre acceso a los recursos genéticos y distribución justa y equitativa de los beneficios provenientes de su utilización.	74
3. Las iniciativas y medidas legislativas regionales y nacionales para regular el acceso a los recursos genéticos . . .	82
4. Los contratos de acceso y distribución de beneficios. . .	94
II. El acceso a los recursos genéticos de origen vegetal: el Tratado Internacional sobre Recursos Fitogenéticos para la Alimentación y la Agricultura	96
1. Los objetivos del nuevo Tratado	98
2. Los derechos del agricultor	99
3. El sistema multilateral de acceso y distribución de beneficios	100
4. La relación con otros acuerdos y los derechos de propiedad intelectual	101
CAPÍTULO CUARTO	
LOS ORGANISMOS VIVOS MODIFICADOS Y EL MEDIO AMBIENTE: BIOSEGURIDAD Y RESPONSABILIDAD . .	105
I. Hacia un régimen internacional de la bioseguridad	105
1. La biotecnología moderna.	105
2. La bioseguridad en el Convenio sobre la Diversidad Biológica.	111

3. El Protocolo de Cartagena sobre Seguridad de la Biotecnología	114
II. La responsabilidad por daños a la biodiversidad	123
1. El desarrollo de un régimen especial de responsabilidad por daños a la biodiversidad.	125
2. ¿Un régimen convencional de responsabilidad por daños causados por organismos vivos modificados?	128

SEGUNDA PARTE

EL RÉGIMEN DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL

CAPÍTULO QUINTO

LOS DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL EN EL SISTEMA INTERNACIONAL DEL COMERCIO

I. Los derechos de propiedad intelectual y la Organización Mundial del Comercio	135
1. La diplomacia de la propiedad intelectual	135
2. La Organización Mundial del Comercio	140
II. La solución de controversias en la Organización Mundial del Comercio	143
1. El Órgano de Solución de Diferencias	143
2. El reforzamiento del sistema de solución de controversias	145
3. La interpretación de los acuerdos abarcados y el derecho internacional	147

CAPÍTULO SEXTO

EL ACUERDO SOBRE LOS ASPECTOS DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL RELACIONADOS CON EL COMERCIO . . .

I. Aspectos generales	152
1. Los objetivos y principios de interés público	152
2. La naturaleza de las obligaciones	154
3. La adopción de los principios básicos del régimen comercial multilateral	155

4. Los derechos de propiedad intelectual y el mundo en desarrollo.	157
II. La protección sustantiva de los derechos de propiedad intelectual	161
1. Las normas de tratados multilaterales de propiedad intelectual incorporadas por referencia	162
2. Los nuevos estándares mínimos de protección	164
CAPÍTULO SÉPTIMO	
EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS PATENTES EN EL ADPIC	167
I. Las reglas generales de las patentes: el artículo 27	167
1. Los requisitos de patentabilidad para las invenciones	168
2. Los principios relativos a la materia patentable	172
3. Exclusiones admitidas	174
4. La protección de las variedades vegetales	178
5. El mandato de revisión del artículo 27	182
II. El contenido del derecho de patente	182
1. Los derechos conferidos a su titular.	182
2. Los límites al derecho de patente	184
CAPÍTULO OCTAVO	
LA PATENTABILIDAD DE LA MATERIA VIVIENTE	189
I. Las patentes biotecnológicas en los Estados Unidos	190
1. El comienzo: <i>Diamond vs. Chakrabarty</i>	190
2. La patentabilidad de organismos modificados y líneas celulares de origen humano	192
II. Las patentes biotecnológicas en la Unión Europea: la Directiva 98/44/CE	195
1. Justificación de la Directiva	197
2. Las reglas de patentabilidad de la materia viviente	198
3. La moralidad y el orden público como límites a la patentabilidad	203

4. La Directiva comunitaria y otras obligaciones derivadas de tratados internacionales	206
--	-----

TERCERA PARTE

UN ENFOQUE INTEGRADO DE LAS RELACIONES ENTRE LOS REGÍMENES DE LA BIODIVERSIDAD Y LA PROPIEDAD INTELECTUAL

CAPÍTULO NOVENO

LAS INTERACCIONES ENTRE LA BIODIVERSIDAD Y LA PROPIEDAD INTELECTUAL	213
---	-----

I. La dimensión institucional de la relación biodiversidad-propiedad intelectual	213
1. Las previsiones ambientales en los nuevos textos de la Organización Mundial del Comercio	213
2. La biodiversidad y los derechos de propiedad intelectual en la Organización Mundial del Comercio	215
II. La dimensión material de la relación biodiversidad-propiedad intelectual	219
1. Los derechos de propiedad intelectual y la conservación y el uso sostenible de la biodiversidad	219
2. Los derechos de propiedad intelectual y el acceso a los recursos genéticos	222
3. Los derechos de propiedad intelectual y las transferencias de tecnología	228
4. Los derechos de propiedad intelectual y los conocimientos tradicionales	232

CAPÍTULO DÉCIMO

LA PROTECCIÓN DE LOS CONOCIMIENTOS TRADICIONALES ASOCIADOS A LA BIODIVERSIDAD	235
---	-----

I. La incipiente protección internacional de los conocimientos tradicionales	235
1. Los pueblos indígenas y el derecho internacional	235

2. Los conocimientos, innovaciones y prácticas de comunidades indígenas asociados a la biodiversidad	241
3. Las instituciones internacionales y la protección de los conocimientos tradicionales	243
II. Algunas opciones para la protección de los conocimientos tradicionales	254
1. La protección de los conocimientos tradicionales mediante derechos de propiedad intelectual	254
2. La protección de los conocimientos tradicionales mediante sistemas <i>sui generis</i>	259
CAPÍTULO DECIMOPRIMERO	
EL REFUERZO MUTUO DEL ADPIC Y EL CONVENIO SOBRE LA DIVERSIDAD BIOLÓGICA	269
I. La posible enmienda del ADPIC	269
1. El examen de la aplicación del ADPIC	269
2. Medidas que podrían incluirse en el texto del ADPIC para armonizarlo con el Convenio sobre la Diversidad Biológica.	274
II. El derecho nacional como herramienta para la implementación del Convenio sobre la Diversidad Biológica	278
1. La divulgación del país de origen y la prueba de un acceso lícito en el derecho nacional de patentes	279
2. El requisito de divulgación y las obligaciones internacionales del Estado	281
CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO	
LAS POSIBLES CONTROVERSIAS INTERNACIONALES EN LA RELACIÓN BIODIVERSIDAD-PROPIEDAD INTELECTUAL	285
I. Los posibles conflictos jurídicos entre los regímenes de la biodiversidad y la propiedad intelectual	285
1. Los conflictos normativos	286
2. Los conflictos jurisdiccionales	296

II. Criterios para la solución de los conflictos normativos . . .	303
1. La interpretación.	303
2. La aplicación de las reglas secundarias relativas a las relaciones entre tratados internacionales	315
3. La aplicación de las reglas relativas a las relaciones entre el derecho internacional y el derecho interno: la obligación de respetar las obligaciones internacionales en materia de propiedad intelectual	321
Conclusiones	325
Bibliografía.	335

Botecnología y propiedad intelectual: un enfoque integrado desde el derecho internacional, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 28 de abril de 2005 en los talleres de Desarrollo Gráfico Editorial, S. A. de C. V. En esta edición se empleó papel cultural 70 x 95 de 50 kilos para los interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 1000 ejemplares.