Paper Presentation on Discussion Programme on Access and Benefit Sharing in Relation to Crop Genetic Resources, Organized by Fridtjof Nansen Institute and Sawtee

Agreement on Trade-related Aspects of Intellectual Property Rights(TRIPS), National Legislation; Access and Benefit Sharing (ABS)

Pradyumna R. Pandey, PhD
Senior Agricultural Economist, WTO Section
Ministry of Agricultural Development
August 05,2013

Discussion Areas

- Structural Framework of WTO
- WTO Agreements
- Agreement on Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights (TRIPS)
- National and International Legislation
- Access and Benefit Sharing (ABS)
- Conclusion.

Structural Frameworks of WTO Agreements

- **Marrakesh Agreement Establishing the WTO**
- **The legal text is a 550 page document of 60 agreements, annexes, divisions and understanding**
- **WTO has incorporated within itself more than 20 separate international agreements.**
- **The agreement can be described as a structure with six main parts**
  - **The agreement establishing WTO**
  - **Trade in Goods (GATT)**
  - **Trade in Service (SATS)**
  - **Intellectual Property (TRIPS)**
  - **Dispute Settlement**
  - **Review of Trade policy**

WTO Agreements

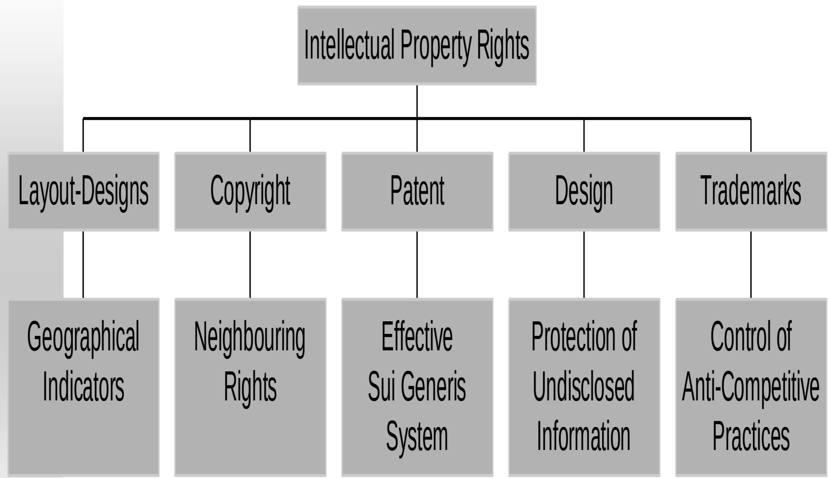
- Annex 1A: Multilateral Agreements on Trade in Goods
  - General Agreement on Tariffs and Trade
  - **Agreement on Agriculture (AoA)**
  - **Application of Sanitary and Phytosanitary Measures (SPS)**
  - **Technical Barriers to Trade (TBT)**
  - Textiles and Clothing
  - Trade Related Investment Measures (TRIM)
  - Customs Valuations
  - Rules of Origin
  - Import Licensing Procedures
  - Subsidies and Countervailing Measures
  - Anti-dumping
  - Safeguards
  - Pre-shipment Inspection
  - Marrakesh Protocol on Understandings to GATT

WTO Agreements

- Annex 1B: General Agreements on Trade in Services (GATS)
- Annex 1C: **Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights (TRIPS)**
- Annex 2: Rules and Procedures of Dispute Settlements
- Annex 3: Trade Policy Review Mechanism
- Annex 4: Plurilateral Trade Agreements
  - Agreement on Trade in Civil Aircraft
  - Agreement on Government Procurement
  - Information Technology Agreement (Sectoral Initiatives)

Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights (TRIPS)

- ✓**Starting point – WIPO (Paris & Berne Convention)**
- ✓**Convention of Bio-diversity/CBD (only norms) but WTO (legal agreements)**
- ✓ **The Uruguay Round of negotiations brought intellectual property rights —copyrights, trademarks, patents, and biotechnology issues— into the GATT/WTO system for the first time.**
- ✓**It permits patenting of some plant and animal forms as well as seeds, so that is an extremely controversial Agreement within the WTO**
- ✓**Plant Breeders' Right (article 27 (3) b and Farmers' Right Act (effective Sui generis)**



Main features of the Agreement on TRIPs

- **Standards:** **Ratchets up IP standards where previous agreements were silent and is sometimes referred to as Bern and Paris-plus agreement in relation to the protection IP.**
- **Enforcement:** **Outlines domestic procedure for the enforcement and remedies for the violation of the provisions of the Agreement.**
- **Dispute settlement:** **Contains provisions to make use of the Dispute Settlement System of the WTO in case of disputes between the WTO Members in relation to the (presumed) violation of the provision of the Agreement.**

Implication of TRIPS to Nepal

- Breeders rights over the plant variety need to be protected – pay royalty
- Intellectual property right (IPR) protected technology- royalty
- We import technology
- Indigenous knowledge is informal and in public domain, can not be patented
- Article 66.1 of the TRIPS Agreement specifies a transition period for LDCs to delay protecting intellectual property under the Agreement.
- Transition till 2013 and now 2021
- (Draft Plant Variety Protection and Farmers Right Act, in Nepali)

प्रस्तावना

- कृषि विकास, दिगो खाद्य सुरक्षा तथा कृषि जैविक विविधता संबर्द्धनका लागि बिरुवाको जातको विकास तथा संरक्षण गर्न र यस क्षेत्रमा अनुसन्धान, लगानी तथा प्रविधि हस्तान्तरणलाई प्रोत्साहित गर्दै प्रजनक र कृषकका अधिकार सुनिश्चित गर्नका लागि कानूनी व्यवस्था गर्न वाञ्छनीय भएकोले ===

केही परिभाषाहरु

- बिरुवाको जात" भन्नाले बिरुवाको प्रजाती अन्तर्गत स्पष्ट र अलग पहिचान भएको बिरुवाको एकाई सम्झनुपर्छ। सो शब्दले स्थानीय जात, कृषकको जात, बिरुवाको (प्रजनकको) नयाँ जात, अत्यावश्यकीय रुपमा प्राप्त गरिएको जात र वंशानुगतरूपमा परिवर्तित जात समेतलाई जनाउँछ।
- "बिरुवाको नयाँ जात" भन्नाले नौलोपना, स्पष्ट पहिचान, एकरूपता र स्थायित्वको गुण भई यस ऐन बमोजिम दर्ता भएको बिरुवाको नयाँ जात सम्झनु पर्छ।
- "मूलत: माऊ जातबाट प्राप्त गरिएको जात" भन्नाले माऊ जातबाट प्राप्त गरी देहायको गुण विद्यमान रहेको जात सम्झनु पर्छ:
  - (१) मूलत: माऊ जातको वंशानुगत संरचना कायम गरी प्राप्त गरिएको,
  - (२) प्राप्त गरिने क्रममा आउने भिन्नता बाहेक माऊ जातको मूल वंशानुगत गुण कायम गरी प्राप्त गरिएको, र
  - (३) माऊ जातबाट स्पष्टरूपमा छुट्याउन सकिने।

केही परिभाषाहरु

- बिरुवाको जात" भन्नाले बिरुवाको प्रजाती अन्तर्गत स्पष्ट र अलग पहिचान भएको बिरुवाको एकाई सम्झनुपर्छ। सो शब्दले स्थानीय जात, कृषकको जात, बिरुवाको (प्रजनकको) नयाँ जात, अत्यावश्यकीय रुपमा प्राप्त गरिएको जात र वंशानुगतरूपमा परिवर्तित जात समेतलाई जनाउँछ।
- "बिरुवाको नयाँ जात" भन्नाले नौलोपना, स्पष्ट पहिचान, एकरूपता र स्थायित्वको गुण भई यस ऐन बमोजिम दर्ता भएको बिरुवाको नयाँ जात सम्झनु पर्छ।
- "मूलत: माऊ जातबाट प्राप्त गरिएको जात" भन्नाले माऊ जातबाट प्राप्त गरी देहायको गुण विद्यमान रहेको जात सम्झनु पर्छ:
  - (१) मूलत: माऊ जातको वंशानुगत संरचना कायम गरी प्राप्त गरिएको,
  - (२) प्राप्त गरिने क्रममा आउने भिन्नता बाहेक माऊ जातको मूल वंशानुगत गुण कायम गरी प्राप्त गरिएको, र
  - (३) माऊ जातबाट स्पष्टरूपमा छुट्याउन सकिने।

केही परिभाषाहरु

- "प्रजनक" भन्नाले बिरुवा प्रजनन गरी नयाँ जात सिर्जना गर्ने वा विकास गर्ने व्यक्ति, संस्था वा कृषक र कृषक समुदाय सम्झनु पर्छ ।
- "कृषक" भन्नाले आफ्नो वा अर्काको जग्गामा आफैं वा मजदुरी लगाई खेती गर्ने वा व्यक्तिगत वा सामुहिक रूपमा बिरुवाको जात वा प्रजातीलाई संरक्षण र सम्बर्द्धन गर्ने महिला, पुरुष, आदिवासी जनजाती र स्थानीय समुदायका साथै कृषक द्वारा यस ऐन वा प्रचलित कानून बमोजिम स्थापित संस्था समेतलाई जनाउंछ ।
- "कृषकको जात" भन्नाले स्पष्ट पहिचान, एकरूपता र स्थायित्वको गुण कायम गरी कृषकले यस ऐन अन्तर्गत दर्ता गरेको बिरुवाको जात सम्झनु पर्छ ।
- "स्थानीय जात"भन्नाले परापूर्वकालदेखि स्थानीय कृषक समुदायको ज्ञान वा जानकारी वा प्रयोगमा रहेका, वा देशको कुनै भूभागमा रहेका परम्परागत बिरुवाका जात सम्झनु पर्छ ।
- "परम्परागत ज्ञान" भन्नाले स्थानीय बिरुवाका जातको प्रयोग, संरक्षण, सम्बर्द्धन र विकासका बारेमा परापूर्वकालदेखि कृषकमा निहित रहेको ज्ञान, सीप, खोज, प्रविधि र अभ्यास सम्झनु पर्छ ।

बिरुवाको जात संरक्षण समिति

- सचिव, कृषि तथा सहकारी मन्त्रालय, अध्यक्ष
- महानिर्देशक, कृषि विभाग,सदस्य
- कार्यकारी निर्देशक, नेपाल कृषि अनुसन्धान परिषद, सदस्य
- डीन, त्रिभुवन विश्व विद्यालय, कृषि तथा पशु विज्ञान अध्ययन संस्थान, सदस्य
- प्रतिनिधि, राष्ट्रिय योजना आयोग, सदस्य
- प्रतिनिधि, वन तथा भु संरक्षण मन्त्रालय, सदस्य
- प्रतिनिधि, वाली प्रजनक विशेषज्ञ त्रिभुवन विश्व विद्यालय, कृषि तथा पशु विज्ञान अध्ययन संस्थान, सदस्य
- प्रमुख, बीउबीजन गुणस्तर नियन्त्रण केन्द्र, सदस्य
- दुई जना बीउबीजन व्यवसायमा संलग्न नीजि क्षेत्र, सदस्य
- दुई जना बिरुवाको जात संरक्षण क्षेत्रमा कार्यरत गैसस, सदस्य
- एकजना महिला सहित कृषक समुदायबाट नेपाल सरकारबाट मनोनीत दुईजना सदस्य
- रजिष्ट्रार, सदस्य सचिव

प्रजनकको स्वामित्वको प्रमाणपत्र र अधिकारको संरक्षण

- दर्ता भएको मिति देखि प्रजनकको स्वामित्वको प्रमाणपत्र र अधिकारको संरक्षण अवधि देहाय बमोजिम हुनेछः
  - बहुवर्षीय लहरे र रुख बिरुवाको नयाँ जातको हकमा १८ वर्ष, र
  - खण्ड (क) मा उल्लेख भए देखि बाहेकका अन्य बिरुवाको नयाँ जातको हकमा १५ वर्ष

उजूरी र खारेजी

सार्वजनिक सूचना प्रकाशित भएपछि त्यस्तो सूचना प्रकाशित भएको मितिले ६ महिनाभित्र प्रजनकलाई प्रदान भएको स्वामित्वको प्रमाण पत्रमा कसैको विरोध भएमा विरोध गर्न चाहनेले तोकिए बमोजिमको ढाँचामा प्रजनकलाई प्रदान भएको स्वामित्वको प्रमाण पत्र खारेज र प्रजनकको अधिकार बदर गरी पाउन रजिष्ट्रार समक्ष उजूरी गर्न सक्नेछ ।

प्रजनकको अधिकार

- दर्ता भएको बिरुवाको नयाँ जातको विस्तार्य पदार्थमा अपवाद र सीमाको अधिनमा रही प्रजनकको स्वीकृति बिना देहाय बमोजिमको कार्य गर्नबाट रोक लगाउने अधिकार प्रजनकलाई हुनेछः
  - उत्पादन र पुनरोत्पादन गर्ने
  - विस्तार गर्ने प्रयोजनका लागि आवश्यक पर्ने कार्य गर्ने
  - बिक्रिवितरण गर्ने
  - आयात निर्यात गर्ने
- प्रजनकले आफ्नो अधिकार हस्तातरण वा बेचबिखन गर्न पाउने छ ।
- प्रजनकले मूलतः माउ जातबाट प्राप्त गरिएको जातमा देहायको अवस्थामा अधिकार प्राप्त गर्न सक्नेः
  - माऊ जातमा निजकै अधिकार भए वा
  - अधिकारधारकसँग सहमती प्राप्त गरे

प्रजननको अधिकारका अपवाद र सीमाहरु

- निजी रुपमा वा गैर व्यापारिक उद्देश्यले त्यस्तो नयाँ जातको विस्तार्य पदार्थ उपयोग गर्न,
- अध्ययन, अध्यापन र अनुसन्धानका लागि नयाँ जातको विस्तार्य पदार्थ उपयोग गर्न,
- अन्य जात प्रजनन र विकास गर्ने उद्देश्यका लागि नयाँ जातको विस्तार्य पदार्थ उपयोग गर्न । यसरी प्रजनन र विकास गरिएको जात उपर सो जातको प्रजननकले पनि प्रजननकका अधिकारहरु प्राप्त गर्न सक्नेछ ।
- अत्यावश्यकीय रुपमा प्राप्त गरिएको जातको सन्दर्भमा भने सोकै प्रावधान लागू हुने छ ।

कृषक अधिकारहरू

कृषकले विकास गरेको जात र सम्बन्धित ज्ञानमा कृषक अधिकार

कृषक वा कृषक समुदायले विकास गरेका बिरुवाका जात र सम्बन्धित ज्ञानलाई निःशुल्क दर्ता गरी कानूनीरुपमा बौद्धिक सम्पत्तिको स्वामित्व र स्वामित्वको प्रमाणपत्र पाउने अधिकार

स्वामित्व पाएको जात र ज्ञानको अन्य कसैले जैविक र व्यापारिक उपयोगका लागि पहल गरेको खण्डमा पूर्व सुसूचित र लाभको बाँडफाँड सम्झौता भएपछि मात्र पहुँचमा सहमति दिने अधिकार

स्वामित्व पाएको जात र ज्ञानको अन्य कसैले गर्ने हरेक जैविक र व्यापारिक उपयोगका बारे सही र पूर्ण जानकारी पाउने अधिकार

सार्वजनिक ज्ञान वा प्रयोगमा नआएका जैविक सम्पदा र परम्परागत ज्ञानको हकमा स्थानीय र आदिवासी एवं जनजाती समुदायको अधिकार संरक्षण गर्न लाभको बाँडफाँड कानून अन्तर्गत व्यवस्था

कृषक अधिकारहरू

प्रजनकको अधिकारद्वारा संरक्षित बिरुवाको नयाँ जातमा कृषक अधिकार

- बौद्धिक सम्पत्तिद्वारा संरक्षित नयाँ जातको बीउलाई जीविकापार्जनका उद्देश्यले जगेर्ना, साटासाट र पुर्नप्रयोग गर्न पाउने र ब्राण्ड प्रयोग नगरी बेच्न पाउने अधिकार
- प्रजनकले सो जात विकास गर्न कृषकको जात वा ज्ञान वा दुवैको उपयोग गरेको भए सो जात र सो जातको बीउको जैविक र व्यापारिक उपयोगबाट सिर्जित लाभमा समन्यायिक रुपमा हिस्सेदार वन्न पाउने अधिकार
- प्रजनकले सो जातको विकास गर्नुपूर्व सरकार र कृषकसँग सहमति नलेको र लाभको बाँडफाँड सम्झौता नगरेको वा बौद्धिक सम्पत्ति अधिकार लिने क्रममा सही स्रोत स्थल, समुदाय र मूल जात नखुलाएको ठहर भएमा क्षतिपूर्ति पाउने वा सो जातमा स्वामित्व दाबी गर्न वा स्वामित्व खारेज गर्न पाउने अधिकार
- प्रजनकले खराब नयाँ बीउ आपूर्ति गरेको वा गलत सुचना दिएको कारणले कृषकलाई हानी नोक्सानी भए उचित क्षतिपूर्ति पाउने अधिकार
- प्रजनकले नयाँ बीउ आपूर्ति नगरे वा आपूर्ति गर्दा बदनियतपूर्ण र गैरप्रतिस्पर्धात्मक ढंगले गरे सो जातको बीउ उपर पहुँच पाउने अधिकार

Patent

- **Any Inventions, Whether Products or Process**
- **In all Fields of Technology**

Provided That

- **They are New**
- **Involve an Inventive Steps and**
- **Are Capable of Industrial Application**

However,

- **Members Shall Provide for The Protection of Plant Varieties Either By Patents or by an Effective *Sui Generis* System Or By Any Combination Thereof.**

Exclusion from Patentability *(Article 27)*

- to protect *ordre public* or morality,
- to protect human, animal or plant life or health
- to avoid serious prejudice to the environment
- diagnostic, therapeutic and surgical methods for the treatment of humans or animals;
- plants and animals
- essentially biological processes for the production of plants or animals
  - Micro-organisms, and Non-biological and Microbiological Processes Need to be Patented.

Patentable/Non-patentable Subject Matter

Patentable

- Any Inventions, whether Products or Processes including [micro-organism, non-biological & micro-biological processes)

i. New
ii. Involve Inventive Step
iii. Capable of Industrial Application

Non-Patentable

i. To protect ordre public or morality
ii. To protect human, plant and animal life or health
iii. To avoid serious prejudice to environment
iv. Diagnostic, therapeutic and surgical methods of treatment
v. Plants and Animals
vi. Essentially biological processes

Effective Sui Generis

- Effective sui generis is not defined but overtures to higher form of patent
- Monopoly rights over agricultural genetic resources – Life forms patents
- Disassociates Farmers' rights from Breeders' rights
- Ignores Social Practices, Reality and Traditions

Farmers' Rights

International Treaty on Plant Genetic Resources for Food and Agriculture, November 3, 2001

1. Traditional Knowledge
2. Equitable Benefit Sharing
3. Participate in Making Decisions to Conservation & Sustainable use of resources
4. Save, Use, Exchange and Sell Farm-saved Seed / Propagating Materials

Protection of plant varieties (Contd...)

- Geographical indications can be one way of protecting landraces and indigenous knowledge but it is not obligatory.
- Member countries must provide patent protection for micro-organism, crop varieties and non- biological and micro-biological processes.
- The *sui- generis* system may offer more flexibility in designing a legal means of protection and include farmers rights as well as benefits sharing mechanism.

Protection of plant varieties

- Member countries must provide the protection of plant varieties either by patents or by effective *sui-generis* system or by any combination thereof (Article 27.3 (b). This is only breeders' right.
- Geographical indications. Protection of goods or living beings based on the origin in the territory, where a given quality, reputation or other characteristics of the good is essentially attributable to its geographical origin. Adopted for wines and spirits .

Related International Conventions

1. International Treaty on Plant Genetic Resources for Food and Agriculture, 2001 (Nepal –FAO Com)
2. Patent Law Treaty, 2000
3. Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights (TRIPs), 1994
4. Convention on Biological Diversity (CBD), 1992 (Nepal - Feb. 1994)
5. International Convention for the Protection of New Variety of Plants (UPOV), 1961 / 1978 / 1991
6. Budapest Treaty on International Recognition of the Deposit of Microorganism for the Purpose of Patent Procedure, 1977
8. Paris Convention for the Protection of Industrial Property, 1983 (Nepal - 22 June 2001)

Concluding Remarks

- TRIPS is milestone to strengthen the enforcement of IPR globally. However, most of the developed countries are more benefited so far especially in seed, Agro-chemicals and other Agricultural/non-agricultural commodities.
- No farmers' rights in TRIPS to protect genetic resources and indigenous knowledge.
- Plant variety protection system is not in place in Nepal. Our capabilities also are limited
- Nepal's position is very weak in case of implementation of commitments, making Acts, Rules and Regulations, Technical knowledge and getting technical assistance as committed in the accession document.
- Nevertheless, Nepal has tremendous resources for Bio-diversity, traditional knowledge and Indigenous technology, which might be useful for enacting legislation on access and benefit sharing for TRIPs on coming days.

Thank you for your Kind Attention !
WTO Secretariat, Ge