

MARTÍN URIBE ARBELÁEZ

Profesor de la Facultad de Derecho, Ciencias Políticas y Sociales
de la Universidad Nacional de Colombia. Investigador de la Unidad
de Investigaciones jurídico-sociales y políticas "GERARDO MOLINA"
- UNIJUS- Universidad Nacional

PROPIEDAD INDUSTRIAL NEOLIBERALISMO Y PATENTE DE LA VIDA



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.
Bogotá, D.C., Colombia

ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN	IX
ADVERTENCIA	XIII

Capítulo I

CAMBIANTE NATURALEZA JURÍDICA

1.1. DERECHOS DE CREACIÓN	1
1.2. SEMEJANZAS Y DIFERENCIAS ENTRE LA PROPIEDAD INTELECTUAL Y LA PROPIEDAD INDUSTRIAL	2
1.3. NATURALEZA JURÍDICA	4
1.3.1 Derecho de propiedad	6
1.3.2 Teoría del bien inmaterial	8
1.3.3 Teoría de la propiedad sui géneris o especial	8
1.3.4 Teoría del monopolio	10
1.3.5 Teoría de los derechos de clientela	12
1.3.6 Teoría de los derechos de la personalidad	12
1.3.7 Teoría del derecho del trabajo	14
1.3.8 Teoría de los derechos intelectuales	14
1.4. SOCIOLOGISMO JURÍDICO	15

Capítulo II

NOCIONES FUNDAMENTALES

2.1. PATENTE DE INVENCIÓN	23
2.1.1 Clases de patentes	24
2.1.2 Requisitos de patentabilidad	26
2.1.2.1 Novedad absoluta	26
2.1.2.2 Nivel inventivo	28
2.1.2.3 Aplicación industrial	29
2.2. MODELO DE UTILIDAD	30
2.2.1 Requisitos	32
2.2.2 Diferencias con la patente	32

2.3	DISEÑOS INDUSTRIALES	33
2.3.1	Requisitos	36
2.3.2	Diferencias entre el diseño industrial y el modelo de utilidad	36
2.3.3	Registro de diseños de indumentaria	37
2.4.	KNOW HOW	38
2.4.1	Requisitos	40
2.4.2	Diferencias con la patente y el modelo de utilidad	41
2.5	MARCA	42
2.5.1	Funciones y características deseables	44
2.5.2	Clases	45
2.5.2.1	Nominativas o denominativas	45
2.5.2.2	Mixtas	46
2.5.2.3	Puramente gráficas	46
2.5.2.4	Auditivas u olfativas	46
2.5.2.5	Notoria	47
2.5.2.6	Marca Defensiva	48
2.5.2.7	De reserva	49
2.5.2.8	Colectiva	49
2.5.2.9	De certificación	49
2.5.3.	Requisitos	49
2.5.3.1	Distintividad	49
2.5.3.1.1	Genericidad	50
2.5.3.1.2	Descriptividad	51
2.5.3.1.3	Vulgarización	53
a)	Celofán	54
b)	Escalator y elevator	54
c)	Sanforizado	55
d)	Aspirina	55
e)	T.V. Cable	57
2.5.3.1.4	Formas usuales	57
2.5.3.2	Licitud	58
2.5.3.2.1	Defensa del consumidor	59
2.5.3.2.2	Derechos preexistentes	59
2.6.	NOMBRE COMERCIAL	60
2.6.1.	Requisitos y diferencia con la marca	63
2.6.2.	Prueba del uso	64
2.7	INDICACIONES GEOGRÁFICAS	66

2.7.1	Indicación de procedencia	66
2.7.2	Denominación de origen	67
2.7.3	Diferencia entre indicación de procedencia y denominación de origen	69

Capítulo III

DERECHOS Y PROTECCIÓN DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL

3.1	DERECHOS QUE CONFIERE LA PATENTE	73
3.1.1	Derecho de posesión anterior	74
3.1.2	Derecho de prioridad	75
3.1.3	Agotamiento del derecho	76
3.1.4	Invencciones de asalariados	78
3.2	DERECHOS QUE CONFIERE EL MODELO DE UTILIDAD	80
3.3	DERECHOS QUE OTORGA EL REGISTRO DE DISEÑOS INDUSTRIALES	80
3.4	DERECHOS DEL KNOW HOW	81
3.5	DERECHOS QUE CONFIERE EL REGISTRO DE LA MARCA	82
3.5.1	Empleo de marca ajena en publicidad comparativa	84
3.5.2	Prueba del uso de la marca (Caso BELMONT)	86
3.6	DERECHOS DEL NOMBRE COMERCIAL	88
3.7.	TRÁMITE DEL REGISTRO	90
3.7.1	Solicitud de patente	90
3.7.2	Solicitud internacional: Tratado de Cooperación en Materia de Patentes (PCT).	93
	3.7.2.1 Búsqueda internacional	95
	3.7.2.2 Examen preliminar	95
3.7.3	Solicitud de diseño industrial	96
3.7.4	Solicitud de marca	97
3.8	ACCIONES	99
3.8.1	Acción cautelar, preventiva o de prohibición	101
3.8.2	Acción declarativa y de condena	106
3.8.3	Acción reivindicatoria	109
3.8.4	Acción de nulidad	109
3.8.5	Acción penal	111
3.8.6	Protección de la solicitud	112

Capítulo IV

LA NORMATIVIDAD DE LA COMUNIDAD ANDINA DE NACIONES Y LOS MODELOS DE DESARROLLO

4.1	DECISIONES 85 DE 1978 Y 486 DE 2000	120
-----	---	-----

4.1	Ampliación de la patentabilidad: productos farmacéuticos y genéricos	121
4.1.1	4.1.1.1 Cipro vs. Ántrax	126
4.1.1	4.1.1.2 Nuevos usos /Viagra	127
4.1.2	Extensión del tiempo de concesión: Privilegio de exclusividad con base en tecnología obsoleta	128
4.1.3	Monopolio de importación: La patente se transforma en práctica comercial restrictiva	130
4.1.4	Licencias inviables	134
4.1.4.1	Licencia obligatoria	135
4.1.4.2	Licencia obligatoria por interés público o de oficio	137
4.1.5	Registro de diseños de prendas de vestir	139
4.1.6	Marcas: Uso obligatorio y potestativo. Cancelación del registro por mala calidad del producto o servicio	140
4.1.7	Signos distintivos notoriamente conocidos, ignotos y remotos	141
4.1.8	Esquemas de trazado de circuitos integrados, chips o semiconductores	145
4.1.8.1	Derecho de exclusividad de veinticinco (25) años	147
4.1.8.2	Prohibición de producción nacional de semiconductores	149
4.1.8.3	Monopolio absoluto del producto que contiene el esquema	149
4.2	TRANSFERENCIA DE TECNOLOGÍA (DECISIÓN 84 DE 1978)	150
4.3	RÉGIMEN COMÚN DE TRATAMIENTO A LOS CAPITALES EXTRANJEROS Y SOBRE MARCAS, PATENTES, LICENCIAS Y REGALÍAS (DECISIONES 24 DE 1970 Y 291 DE 1991)	152
4.3.1	Planeación de la inversión: sectores restringidos	153
4.3.2	Obligación de reinvertir utilidades	154
4.3.3	Cláusulas prohibidas en los contratos de transferencia de tecnología y licencias de patentes, Know How y marcas	155
4.3.4	Prohibición de computar la cesión o licencia de patente, Know How o marca, como aporte de capital	155
4.3.5	Trato nacional, universalidad y libre transferencia de utilidades (Decisión 291 de 1991)	156
4.3.6	Reforma constitucional para estimular la inversión	158
4.3.7	Efectos del capital extranjero	160
4.4	EL ZUGZWANG	161

Capítulo V

¡EL NEOLIBERALISMO HA MUERTO, VIVA EL NEOLIBERALISMO!

5.1	PAPÁ HAYEK	166
5.2	DESARROLLO DE ESTADOS UNIDOS	169
5.2.1	La mentira de la superioridad racial y la colonización inglesa	170

5.2.2	Agroexportación o industrialización	171
5.2.3	Proteccionismo y autarquía	171
5.3	COLOMBIA: AUSENCIA DE UN PROYECTO NACIONAL	173
5.3.1	Librecambismo: "Guaches" contra "Cachacos"	175
5.3.2	Dios y tierra: "¿pena lo mismo el godo macho que la hembra goda?"	177
5.3.2.1	Desamortización y Constitución de Rionegro	179
5.3.2.2	El "Olimpo radical"	182
5.3.2.3	Bendíceme que yo te indemnizo	183
5.3.2.4	"Acaba de tragarse la tierra con asco al monstruo de la tiranía"	185
5.3.2.5	"Constitución del Cambalache" y tenencia de la tierra	187
5.3.3	Diferencias entre U.S.A. y Colombia en el siglo XIX	188
5.3.4	"El pasado en presente"	192
5.3.4.1	"La guerra fulminante"	192
5.3.4.2	"Guerra Civil de los Mil Días"	194
5.3.4.3	Tratados de paz	196
5.3.4.4	"Un capítulo de deshonra nacional"	197
5.4	LAS TENTATIVAS DE DESARROLLO NACIONAL	200
5.4.1	Ferrocarriles y servicios públicos	201
5.4.2	La industrialización frustrada	203
5.5	EL RESULTADO NEOLIBERAL	205
5.6	LA MUERTE DE LA ESPERANZA	208
5.7	¿EL FIN DEL ESTADO-NACIÓN?	211
5.8	MOVIMIENTO ANTIGLOBALIZACIÓN	216
5.9	PAN Y LIBERTAD: CAPITALISMO SALVAJE O CAPITALISMO DEMOCRÁTICO	218

Capítulo VI

PATENTE DE LA VIDA

6.1	PROYECTO GENOMA HUMANO	228
6.2	EVOLUCIÓN LEGISLATIVA	231
6.3	PATENTES DE GENES Y ENFERMEDADES	235
6.4	RUPTURA DE LOS REQUISITOS DE PATENTABILIDAD	237
6.5	DERECHOS RESERVADOS SOBRE GENES DE FUNCIONES DESCONOCIDAS	238
6.6	LOS DUEÑOS DE LA VIDA	239
6.7	LA PATENTE NO ES LA ÚNICA OPCIÓN DE PROTECCIÓN	240
6.7.1	Software	240
6.7.2	Derechos de los obtentores de nuevas variedades vegetales (Decisión 345 de 1993) ...	243
6.7.3	Patente de procedimiento y know how para el ADN recombinante	245

6.8	MERCACHIFLES DE LA VIDA	246
-----	-------------------------------	-----

Capítulo VII

PROMESAS Y RIESGOS DE LA MANIPULACIÓN GENÉTICA

7.1	MEDICINA PREDICTIVA Y TEST GENÉTICO	251
7.2.	MITOS Y MENTIRAS	253
7.3	CLONACIÓN	255
7.4	SEMILLAS Y ALIMENTOS TRANSGÉNICOS	258
7.4.1	Resistencia a los antibióticos y aparición de nuevos virus	260
7.4.2	Daños en el sistema inmunológico	260
7.4.3	Daño a la biodiversidad	260
7.4.4	Insuficiencia alimentaria	261
7.4.5	Empobrecimiento cultural	262
7.4.6	Derecho del consumidor a exigir la etiqueta: "Alimento transgénico"	263
7.4.7	Derecho del consumidor a pronta indemnización de los perjuicios sufridos por el uso y consumo de transgénicos	264
7.5	NUEVOS DERECHOS HUMANOS	266
7.5.1	Derecho al consentimiento previo, libre e informado	266
7.5.2	Derecho a no saber	267
7.5.3	Derecho a la intimidad y confidencialidad de las pruebas genéticas	267
7.5.4	Derecho a ser indemnizado por los daños causados al genoma	267
7.5.5	Prohibición de cualquier tipo de discriminación genética	267
7.5.6	Prohibición de la clonación "con fines de reproducción de seres humanos"	268

Capítulo VIII

LA ALTERNATIVA DE LOS RECURSOS GENÉTICOS Y LA PROPIEDAD INTELECTUAL INDÍGENA

8.1	RECURSOS GENÉTICOS	272
8.2	CONTRATO DE ACCESO	274
8.2.1	Características	274
8.2.2	Trámite y formalidades	275
8.3	MEDIDAS DE PROTECCIÓN CONTRA LA BIOPIRATERÍA	277
8.4	PRINCIPIO DE PRECAUCIÓN	279
8.4.1	Decisión 391 de 1996	279
8.4.2	Convenio sobre la Diversidad Biológica de 1992	280
8.4.3	Protocolo de Basilea	280
8.4.4	Protocolo de Cartagena sobre Seguridad de la Biotecnología del Convenio sobre la	

Diversidad Biológica (Ley 740/02).....	281
8.5 NUEVOS CONCEPTOS	283
8.5.1 Acción reivindicatoria del recurso genético	283
8.5.2 Nueva causal de nulidad de la patente	283
8.5.3 Contrato de depósito de recursos genéticos	284
8.5.4 Administración fiduciaria de bancos genéticos.....	284
8.5.5 Responsabilidad objetiva y solidaria por daño ambiental	284
8.6 COMPONENTE INTANGIBLE	285
8.7 REGALÍAS POR LA PROPIEDAD INTELECTUAL INDÍGENA	287
8.8 ¡DECIDAMOS NUESTRO FUTURO!	291
8.8.1 Holocausto universal.....	291
8.8.2 "Un mundo feliz"	291
8.8.3 País en subasta	292
8.8.4 "¡Abajo la inteligencia, viva la muerte!"	292
8.8.5 Salgamos todos	293
ANEXO No. 1 DECLARACIÓN UNIVERSAL SOBRE EL GENOMA HUMANO Y LOS DERECHOS HUMANOS UNESCO, 11 DE NOVIEMBRE DE 1997	295
ANEXO No. 2 DECISIÓN 391 DE 1996, RÉGIMEN COMÚN SOBRE ACCESO A LOS RECURSOS GENÉTICOS.....	305
ANEXO No. 3 DECISIÓN 486 DE 2000, RÉGIMEN DE PROPIEDAD INDUSTRIAL	331
BIBLIOGRAFÍA	421