

美国法律如何支持出行创新

■ 傅蔚冈



如果老一代技术或商业模式因为获得宪法赋予的权利而将新生事物排除在市场之外,那么,我们可能就不会有出租车,而只有马车。

10月7日,美国联邦第七巡回上诉法院在一个判决书中宣称,芝加哥市政府对优步等交通出行平台和出租车设置不同的监管标准并没有导致不公平竞争,而出租车公司的牌照并不是美国宪法所保护的宪法性权利,因此,芝加哥市政府并不需要为收入下降和牌照价值贬损而提供补偿。

此案缘起于芝加哥市于2014

年9月2日开始的一项规章,该规章将优步之类的互联网出行平台和出租车归为两类不同的行业,予以不同的监管标准。代表出租车公司及其从业者利益的伊利诺伊运输贸易协会认为,这种差别对待违反了美国宪法及伊利诺伊州的法律,于是向美国联邦地区法院提起诉讼。一审中,原告败诉,于是又上诉至联邦第七巡回法院。

TNP和出租车是两个行业

在芝加哥市,像优步这样通过

互联网提供预约的服务被称为交通运输网络提供者(TNP)。按照芝加哥的规定,TNP又称为出行共享公司,是指依托互联网平台来连接乘客和司机的公司。不难看出,所谓TNP就是指像优步、滴滴这样的互联网出行平台。

在美国,不同的州对优步这样提供网络预约服务的称呼并不相同,比如在加州,它们被称为交通运输网络公司(TNC),不过其内涵和外延大同小异。加州规定,TNC指的是通过在线App或平台连接私家车主和乘客,以提供有偿预约交通服务的组织,而不管该组织的形式是公司、合伙或者个人独资等其他形式。

著名法学家波斯纳法官代表法院撰写了判决书。他在判决书中认为,TNP和出租车是两个完全不同的行业。“出租车牌照让牌照所有者拥有和运营出租车,但这并不能排除交通运输服务的竞争。”对很多乘客而言,出租车优于优步和其他TNP,因为你只需要在街边对着司机招手就行,而且费率也是由政府固定。出租车与优步们的主要区别在于:传统出租车乘客无法与司机在路边达成一个包括费率、司机资

格、保险等在内的合同关系,但所有这些却可以在网络平台上实现。

基于以上原因,芝加哥市政府对TNP和出租车设定不同的监管框架是合理的。于是也就没有了原告方所指出的违反平等保护原则,政府也就没有义务来补偿因为“优步们”流行而导致出租车运营者收入下降或者价值贬损而带来的损失。

据悉,因为优步在芝加哥市投入运营,出租车业损失惨重。首先是出租车司机收入下降了50%。其次是出租车牌照的价值贬损——由2013年最高的35.7万美元,跌至近期的6万美元。

有牌照不能排斥竞争

整个判决书文采斐然,气势磅礴,在我看来最精彩的一段莫过于波斯纳对竞争的论述。他说TNP和出租车确实是竞争关系,而且由于TNP的出现,使得出租车生意下滑,但是他认为,“财产”并不具有免于竞争的权利:“持有咖啡厅营业牌照并不意味着牌照持有人可以阻止一家茶馆开业。尽管这一牌照允许以特定方式在市场上展开经营,但持有牌照并不意味着

有权在市场上排除竞争。专利权代表的是制造及销售专利产品的独家权利,而不是阻止竞争对手发明未侵权的替代产品,防止自己的利润受到损失。实际上,当新技术或新商业模式诞生时,通常的结果是老一代技术或商业模式的式微甚至消失。如果老一代技术或商业模式获得宪法赋予的权利,将新生事物排除在自己的市场之外,那么经济发展将可能停滞。我们可能就不会有出租车,而只有马车;不会有电话,而只有电报;不会有计算机,而只有计算尺。”

在芝加哥之前,美国已经有超过23个州确认了TNP的法律地位,但是在联邦法院的诉讼中确认该种监管框架,这还是第一个。这也是一个信号,即法律鼓励一切提供更好产品或者服务的创新。事实上,此前加州确立TNC有别于出租车的法律中,第一条就指出“鼓励创新者通过技术提高加州人民福祉。”

为什么美国会有这么多创新?或许我们可以从中找出理由。

(作者系上海金融与法律研究院执行院长)

▲本期说法

WIPO 裁决恢复西门子域名



日前,世界知识产权组织(WIPO)仲裁与调解中心作出裁定,西门子公司在域名抢注争端中获胜,成功恢复了域名。

2013年8月,被告埃夫伦·阿卡甘都兹注册了域名siemens-servis.org,一家经营家用电器、电视和洗

碗机贸易的土耳其语网站使用了该争议域名,并在网站上突出使用了西门子商标的“典型特征”。

WIPO陪审团成员托尼·威洛比认为,该域名包含西门子商标和其他的描述性内容,将“servis”增添至域名中使得该网站看起来是西门子授权的官

方网站,且“被告似乎在提供和原告销售商品相关的零售及维修服务”。

根据裁决,西门子2006年就在欧盟注册了图形商标,该商标包括与其业务相关的各种商品。由于被告未做出任何回应,WIPO裁决该域名属于欺诈性使用。(郁名城)

声音商标注册二三事

商标法规定的禁用条款,比如军歌、国歌等;第二,声音要具有显著性和独特性,第一时间引发客户对商品的联想,也就是人们通常所说的条件发射;第三,声音成为注册商标,有别于文字、图形等传统商标的申请原则。

声音商标与传统商标的最大区别是,“声音商标”并非先到先得。它必须是已被使用过、能在公众中建立起一一对应的关系、具有知名度且独特的。如《新闻联播》开始曲、好莱坞米高梅电影片头的狮子

吼叫声等被大家所熟知并具有显著性的声音标志可以被注册成商标。

未来,声音商标将成为继文字、图形等之后最具代表性的商标类型。由于声音商标与文字、图形商标在表现形式、存储方式等方面存在巨大差异,因此,其申请流程、申请文件、申请时间、申请费用等事项另需一套完整的流程。此外,声音商标申请后也需要向社会公示,以方便查询和监督,这就进一步要求公告平台以及公众检索功能的建设和完善。(王晓易)

▼贸易预警

美国修改对华小口径石墨电极反倾销行政复审终裁

10月17日,美国商务部发布公告,修改对进口自中国的小口径石墨电极反倾销行政复审终裁结果:涉案企业方大集团和徐州江龙炭素制品有限公司的加权倾销幅度

从11.49%修改为0.69%,维持终裁对涉案企业抚顺金利石化炭素有限公司倾销幅度为0.00%的裁定。本次行政复审的调查期为2014年2月1日至2015年1月31日。

印度对华间苯二酚进行反倾销立案调查

10月13日,应印度唯一的间苯二酚生产商M/s Atul Limited的申请,印度商工部对进口自中国和日本

的间苯二酚启动反倾销立案调查。倾销调查期为2015年4月1日至2016年3月31日,损害调查期为2012年4月至2013年3月、2013年

墨西哥对华铝制炊具作出反倾销终裁并征税

10月13日,墨西哥经济部在官方日报发布公告,宣布结束对原产自中国的铝制炊具的反倾销调查,决定对原产自中国的全部铝制炊具产品采取最终反倾销措施如下:

对进口价格低于10.6美元/公斤的涉案产品征收差价税,税率为

10.6美元与单位进口价格的差额;对自三禾公司进口的涉案产品征税税率不超过5.65美元/公斤;对自中国其他公司进口的涉案产品征税税率不超过7.73美元/公斤;对进口价格等于或高于10.6美元/公斤的涉案产品不征税。

印度对华萘磺酸甲醛缩合物发起反倾销调查

10月13日,印度商工部反倾销局发布公告,称应其国内产业申请,决定对自中国进口的萘磺酸甲醛缩合物发起反倾销调查。该调

查期为2015年4月至2016年3月。利益相关方应于立案之日起40日内向印度调查机关提交相关信息。

印度对中国等7国纯碱作出反倾销期中复审终裁

日前,印度商工部发布公告称,对原产于或进口自中国、欧盟、肯尼亚、巴基斯坦、伊朗、乌克兰和美国的纯碱作出反倾销期中复审终裁:若撤销该案反倾销税,上述国家涉

案产品的倾销对印度国内产业造成的损害将不会再度发生,故建议撤销对上述国家涉案产品的反倾销税令,对该案涉案产品不再继续征收反倾销税。(本报综合报道)

推动“一带一路”合作 加强知识产权保护

■ 李晓鸣

随着“一带一路”建设进入全面实施阶段,经贸合作中的知识产权问题被日益关注,包括在“走出去”的过程中如何遵守当地的知识产权法律制度,在合作项目实施时如何保护我国已有的知识产权和合法利用他国的知识成果,产权纠纷出现时如何快捷地解决等。

从整个区域来看,“一带一路”跨越亚、欧、非三大洲众多国家,融入国际知识产权保护体系的程度参差不齐,各国国内知识产权保护制度差异显著,特别适用于“一带一路”的知识产权条约尚未形成。

多方面制度建设

由于“一带一路”相对薄弱的知识产权法制基础和加强知识产权保护的迫切需要,当前,应当发挥多元主体作用,多方面着手制度建设:第一,积极推进与“一带一路”沿线各国双边自由贸易协定的签

署,就与经贸合作有关的知识产权问题首先达成共识,为后续签订专门的知识产权保护条约奠定基础。

第二,积极开展与国际组织的合作,尤其是与经贸类、法律类非政府组织的合作,帮助我国搭建起与“一带一路”沿线各国开展知识产权交流的桥梁,既要向国外介绍我国的知识产权发展成就和法制现状,也要帮助中国企业开展对外知识产权合作。

第三,调动“一带一路”沿线国家华人华侨的热情,发挥其熟悉当地法律制度和社会环境的优势,尽快在各国建立起搜集知识产权信息、预警知识产权风险的机构。

第四,发挥国家智库的强大优势,在研究各国制度环境的基础上,形成适用于企业对外经贸合作的知识产权保护指导性意见。国家知识产权局于今年7月发布了《“一带一路”暨拉美有关国家或地区知识产

权环境报告》,应在此基础上深化为企业防控知识产权风险、提升知识产权运营能力的具体指导意见。

知识产权合作保护规则

以上措施是做好“一带一路”知识产权保护的当务之急。长远来看,我国仍应积极推动“一带一路”知识产权合作保护条约的签订,构建区域内较为完善的国际保护规则。

针对“一带一路”沿线国家的国情基础,与“一带一路”沿线国家合作的知识产权保护规则应当体现五个方面的特色:

第一,规则制定应体现自身对知识产权制度价值目标的认识,尊重发展中国家的国情,绝不推行超越国家发展水平和承受能力的过度保护,始终维护知识产权权利人与社会公众的利益平衡,从而建立起区别于《跨太平洋伙伴关系协定

(TPP)》《跨大西洋贸易与投资伙伴协定(TIPP)》的、维护发展权的知识产权保护制度。

第二,规则制定应立足于“一带一路”经贸合作的重点领域。

商务部数据显示,对外承包工程是我国与沿线国家开展经贸合作的主要形式之一,规则应明确该领域在知识产权保护的范围之内,并根据实际情况就保护承包企业的既有专利权、商标权和商业秘密等知识产权,以及合理分配基于承包工程产生的新权利,做出协同保护的特别规定。

第三,规则制定应关注维护文化多样性,促进优秀文化传播的知识产权问题。

“一带一路”沿线国家除了经贸合作前景广阔,还拥有丰富的历史文化资源,如何保护这些资源并挖掘其潜在价值是知识产权合作的重要内容。将非物质文化遗产的协同

保护等作为“一带一路”知识产权规则体系的特色内容,也符合“一带一路”的历史由来。

第四,规则制定应符合科技创新和经济发展趋势。构建新的知识产权保护秩序,应当与新兴产业的发展相协调,挖掘知识产权潜能,将保护现有成果和增强创新能力相结合,促进知识产权密集企业、行业的发展,以提高区域整体创新能力。

第五,规则应构建起立法、执法、司法和普法国际合作的基本框架。虽然沿线各国法律制度差异较大,但要实现知识产权有效保护,都离不开法律运行各环节的全面协同。只有建立起各国知识产权法制系统的协同机制,才能保障知识产权保护目标的实现。

将上述特色归结起来,就是积极倡导在“一带一路”建立起“和平合作、开放包容、互学互鉴、互利共赢”的知识产权合作保护新秩序。

▼法律干线

全国法院自贸区知识产权司法保护研讨会举行

本报讯 10月17日,全国法院自贸区知识产权司法保护领域首次研讨会在上海举行。

最高人民法院法官夏君丽在致辞中说,自贸试验区是我国新时期全面深化改革、扩大开放,进一步融入全球经济的重要平台,对于推动“一带一路”建设发挥着重要作用。举办自贸区知识产权司法保护研讨会,有助于全面提升自贸区知识产权司法保护实效。

据悉,自贸区政策鼓励企业统筹开展国际贸易,实现内外贸一体化发展,也鼓励中转集拼、沿海捎带和国际中转货运等业务,以大力推动国际贸易的自由化和便利化。在此背景下,自贸区货物出口、平行进口和过境转贸易引发的知识产权纠纷呈增长态势,同时,在新技术和新模式的创新驱动下,自贸区涉及电商平台的知识产权保护问题也随之日益突出。为此,本次会议围绕自贸区货物出口贸易、平行进口和过境转运贸易、电商平台经营中的知识产权司法保护三大热点问题,分别作为研讨专题进行深度探讨。

夏君丽建议,各方应努力使自贸区知识产权司法保护的研讨形成常态化机制,最高法院也将进一步组织力量,加强对自贸区知识产权案件的指导和研究,并将成立“一带一路”及自贸试验区知识产权司法保护工作研究指导小组,对自贸区知识产权案件提供更有针对性的指导。

(李姝微 陈卫锋)

商务部:继续支持中企应对国外反倾销调查

本报讯 10月18日,商务部新闻发言人沈丹阳在例行新闻发布会上表示,在国际经济形势不景气、贸易保护主义抬头的情况下,对中国出口产品发起的各种反倾销反补贴等贸易救助措施越来越多,中国政府将继续大力支持我国企业积极应对国外反倾销调查,同时也希望国内的应诉企业能够继续积极应对,坚决拿起法律武器维护自身的合法权益。

10月8日,欧委会发布了对热轧轧钢板案的反倾销初裁公告,决定实施为期6个月的临时反倾销措施,同时将工钢和高速钢等产品排除适用临时反倾销措施,也就是说,这两个产品可以不适用反倾销措施。欧委会初裁公告称,这一产品排除决定是中国江苏天工国际有限公司抗辩的结果。

对此,沈丹阳表示,企业作为反倾销调查的应诉主体,以积极有为的方式进行应对可以获得有益的成果。希望国内的应诉企业能够继续积极应对,在维护既有成果的基础上力争扩大胜利面。

“对今年外贸发展形势,我们一直很清醒,我们认识到,现在外贸面临的困难不会是短期的,要实现全年外贸回稳向好的目标,需要付出更加艰苦的努力。我们对进出口出现一些波动也有心理准备,但是更需要看到,随着促进外贸回稳向好政策措施作用的逐步显现,外贸结构正在进一步优化,新的发展动能正在集聚,中国外贸发展保持回稳向好的态势没有改变。”沈丹阳称。(孙璐璐)

中匈签署进出口食品安全备忘录等重要协议

本报讯 近日,中国国家质检总局副局长张沁荣与匈牙利农业部长法泽卡什·山多尔在布达佩斯签署了进出口食品安全备忘录、匈牙利乳制品输华议定书和马匹输华议定书。

中国驻匈牙利大使段洁龙出席签约仪式,商务参赞周新健陪同。双方一致认为,农产品与食品加工是中匈贸易的重要领域,备忘录与两个议定书的签署为进一步扩大两国农产品和食品贸易提供了便利条件,奠定了市场准入基础。双方表示,要进一步加强合作,促进更多匈牙利优质农产品输华。

段洁龙在与法泽卡什部长交谈时充分肯定中匈双方为促进两国贸易所作出的努力及取得的成绩,希望双方进一步深化农业产品领域的互利互惠合作。法泽卡什亦强调匈方务实合作对两国关系的重要意义。(史 参)