

通过年度复审和在美国法院胜诉

中国光伏企业反补贴调查终获突破

■ 李烨

美国当地时间11月30日,美国国际贸易法院(Court of International Trade,以下简称“美国法院”)做出了中国光伏企业阿特斯和天合光能起诉美国商务部关于光伏产品反补贴第三轮行政复审终裁的判决。

美国法院在买方信贷、低价提供铝边框项目的专项性、低价提供铝边框和光伏玻璃项目的外部基准选择、低价提供多晶硅硅料项目的外部基准选择和低价提供电力专项性的5个诉点上支持了原告阿特斯和天合光能,判决美国商务部重新做出反补贴第三轮

复审终裁。

该案涉及在年度复审调查期内中国对美光伏产品18亿美元出口,如果美国商务部按照法院判决执行,中国光伏企业将获得巨额退税。不仅如此,此次判决否定了美国商务部对中国反补贴实践中的一些普遍的违规做法,因此不仅是对光伏产品反补贴调查个案取得的突破性胜利,并且针对美国目前对中国产品反补贴调查的普遍实践具有重要的积极影响。

中国光伏企业应对美国“双反”调查已长达7年

2011年,当时应美国光伏企业SolarWorld申请,美国商务部发起了反倾销和反补贴调查。2012年10月,美国商务部公布终裁结果,决定对中国输美太阳能电池征收14.78%至15.97%的反补贴税和18.32%至249.96%的反倾销税。截至目前,美国对华光伏反倾销和反补贴调查已经过了四轮年度复审,第五轮年度复审正在

进行中。

虽然光伏产品“双反”案在反倾销税率上曾获突破,但是反补贴税率一直处于较高水平,根本原因是美国商务部政策性地基于不利可获得事实,通过买方信贷和低价提供生产要素项目虚增了反补贴税率。可以说,在行政调查程序中,中国光伏企业已经穷尽了所有的抗辩努力,而寻求美国国内司法

救济,将美国商务部的不公正裁决结果告到美国法院是美国国内法上的最终手段。

本次美国法院判决中,中国光伏企业起诉针对的是美国商务部对中国光伏电池反补贴调查第三轮年度复审终裁。该案第三轮年度复审于2016年2月发起,阿特斯和天合光能是两家全球领先的光伏产品制造企业,被选为强制应诉企业。

2017年7月,美国商务部公布终裁结果,中国企业的税率为17.14%至18.16%。

此后,阿特斯与天合光能分别于2017年8月3日和8月5日向美国法院起诉,将反补贴第三轮复审终裁中美国商务部在买方信贷、原材料外部基准、原材料项目的专项性等8个补贴认定问题上存在违规行为,被选为强制应诉企业。

和SolarWorld也分别起诉。2017年9月,美国法院决定合并审理上述诉讼案件。

最终,经过一年零四个月的审理,美国法院在5个关键争议问题上判决中国企业胜诉,将美国商务部的反补贴终裁发回重审。按照判决,美国商务部需要在2019年1月29日前就本案做出重审裁定。利害关系方有机会对美国商务部重审裁定发表评论意见。之后,美国法院将做出最后判决,也有可能再次发回美国商务部重审。

▼法律干线

日前,工信部发布消息称,已向中国电信、中国移动、中国联通发放了5G系统中低频段试验频率使用许可。其中,中国电信和中国联通获得3500MHz频段试验频率使用许可,中国移动获得2600MHz和4900MHz频段试验频率使用许可。工信部表示,5G系统试验频率使用许可的发放,在有力保障各基础电信运营企业开展5G系统试验所必须使用的频率资源的同时,向产业界发出了明确信号,将进一步推动我国5G产业链的成熟与发展。

下一步,工信部将积极指导各基础电信运营企业做好5G系统试验的基站部署,开展好5G系统基站与同频段、邻频段卫星地球站等其他无线电台站的干扰协调工作,确保各类无线电业务兼容共存,促进我国5G产业的健康快速发展。

有分析指出,中国电信和中国联通获得的3500MHz的产业链更为成熟,国际协同也更好;中国移动所获频段虽然产业研发相对滞后,但获得了两个频段,在网络覆盖和成本方面具备优势。而在上周闭幕的中国移动5G全球开发者大会上,中国移动对外宣布,明年上半年将推出5G智能手机和首批中国移动自主品牌5G终端。

国信证券分析师程成指出,频谱是5G发展的核心资源,对运营商来说,频谱方案落地将开启其小规模试商用建设的进程;对设备厂商来说,则为其研发试验指明方向。“在频谱发放之前,运营商试商用的步伐受限制,要停留在试验阶段,难以展开规模化建设;设备厂商由于频段的不确定性,研究的模型和设备模型都不确定,研发的匹配度较低。频谱范围确定后,运营商的网络建设进程有望加速,系统设备的试验推进会更有针对性,可以进行更明确地互操作性试验,研发速度会加快,意味着中国5G建设和产业化的进程向前推动了重要的一步。”

目前,三大运营商已经陆续在全国范围内推进5G试点,首批5G试点城市包括:中国移动(5个)杭州、上海、广州、苏州、武汉;中国联通(16个)北京、雄安、沈阳、天津、青岛、南京、上海、杭州、福州、深圳、郑州、成都、重庆、武汉、贵阳、广州;中国电信(6个)雄安、深圳、上海、苏州、成都、兰州。

如今,5G已经进入国际标准研制的关键阶段。在今年4月开幕的首届数字中国建设峰会上,工信部信息通信发展司司长闻库也发布了我国5G发展的“时间表”。其中,具备示范应用能力的5G终端最早将在明年下半年推出。上月召开的全国信息通信监管工作座谈会则指出,我国5G研发和产业化进程逐渐加快,我国企业全面参与5G国际标准制定,多项技术方案被国际标准化组织采纳;研发试验系统推进,重点领域实现突破;融合应用积极探索,孵化一批5G特色应用,为推进我国5G规模商用奠定了坚实基础。

(陶凤 于新怡)

工信部发放5G试验频率使用许可

应对美国反补贴调查有了新的积极判例

本案对今后中国企业应对美国反补贴调查将起到判例作用。针对判决涉及的几个补贴项目,包括买方信贷和低价提供成本要素项目,美国商务部必须改变目前的实践,需要充分考虑案件的证据资料,并采用正确的分析方法才能得到最终结论,而不能仅以缺失部分信息为

理由,跳过对现有证据的分析而直接依据不利可获得事实,根据政策性不利推断,作出不利于中国企业的认定。

目前,阿特斯等中国企业已经将反补贴第四轮年度复审的终裁起诉到美国法院,在本次判决的指导下,相信会得到有利于我方的结

美商务部要打“政策牌” 中企也不应放弃打“法律牌”

相对于美国商务部,美国国际贸易法院依据法律规定和判例做出独立裁决,这是中国企业可以诉诸的救助手段之一。本案也恰好说明了美国商务部对自由裁量权的滥用,特别是对不利可获得事实规则的滥用受到了美国国内司法的约束。本次判决的意义在于,在美国

商务部打“政策牌”的时候,中国企业不应放弃打“法律牌”,应该发挥主观能动性诉诸美国法院。本案就是中国企业在遇到不公正行政裁决时寻求司法救济的例证。虽然特朗普政府无视WTO规则发起贸易战,但是美国国内法院诉讼仍是纠正美国政府错误行政行为的重要

途径。

在中美贸易摩擦的背景下,中国企业必须通过各种途径保护自身利益。如果畏难退缩,情况只能变得更加糟糕,保护主义将更加盛行,美国产业申请“双反”调查将变得更加随心所欲,美国商务部的歧视性政策导向和实践也将更加肆无忌惮。

(作者系锦天城律师事务所高级合伙人)



加强知识产权保护是提高中国经济竞争力最大的激励。记者从近日开幕的第八届亚洲知识产权营商论坛上获悉,2017年中国专利申请量上升15%至138万项,全球占比约44%,连续7年居世界首位。

根据世界知识产权组织的统计,2017年全球共接获317万项专利申请,较2016年增加近6%。而中国专利申请量上升15%至138万项,占整体约44%,主要有关数码通讯、计算机科技,以及电子机械仪器和能源,连续7年居世界首位。(戴婷)

中国法院应高通请求禁售部分iPhone

的进一步认可。”

该案所涉专利是消费者能够调整和重设照片的大小和外观,以及在手机上浏览、寻找和退出应用时,通过触摸屏对应用程序进行管理。中国和全球其它法域的司法机构目前正在对针对苹果公司侵犯其它高通专利的类似救济请求进行审理。

苹果方面则在日前做出回应,表示“试图禁售我们的产品是高通公司的又一绝望举措,该公司的违法行为正在受到世界各地监管者的调查。中国消费者仍可购买所有型号的iPhone产品。高通公司正在就他们以前从未提出过的三项专利提出主张,包括一项已经失效的专利,我们会通过法院寻求所有的法律解决途径。”

在此前的专利官司中,苹果方表示:“我们深信知识产权的价值,但是我们不会为与我们没有关系的突破性创新技术付费。我们愿意为

标准化的技术支付一定的合理费用,但是高通拒绝和我们谈判,因此我们寻求法院帮助。”

苹果CEO库克把高通的业务准则比作“就好像买一个沙发,需要根据屋子的大小来收费”。苹果还表示,作为制定蜂窝基础标准的厂商之一,高通对苹果的收费是其它专利授权方要价的5倍。但在高通的支持者看来,苹果显然是把高通的贡献最小化了。研究机构Futurum分析师Daniel Newman认为,高通为开发出支持iPhone的关键技术花费了上百亿美元的研发投入,现在苹果希望不付钱就坐享其成。

在前几日的采访中,高通总裁克里斯蒂安诺·阿蒙表示,与苹果之间的官司,不论怎么样终归是会解决的,要么是通过司法途径,要么是双方和解。“高通非常重视知识产权的价值,我们要做的是捍卫我们自己的业务。(对于时间点)我们不做预测,无论以哪种方式,问

题最终都会得到解决,但是目前我们不做预测。”(宗赫)

◎ 专家观点

联合能源集团副总裁兼总法律顾问张伟华:

高通与苹果公司之争已纷纷扰扰多年,无非是商业利益之争。苹果手机使用高通的芯片,高通收取苹果的授权费不是按件计算,而是按照iPhone手机的销售额来计算的。之后,苹果公司开始使用其他公司芯片,高通认为苹果公司的这一行为侵犯其的专利权。双方在全球都展开诉讼,中国法院支持了高通诉讼的临时禁令,只是全球大背景下的一个案件而已。

临时禁令是中国专利法下给予专利权被侵害人的一种救济方式,对方可以复议,但在复议过程中,并不影响禁令的执行。我认为诉讼成本高,时间久,最终双方还是会以和解方式进行。

美国铝合金薄板作出“双反”产业损害终裁

2018年12月7日,美国国际贸易委员会投票对进口自中国的铝合金薄板作出反倾销和反补贴产业损害肯定性终裁。在本次裁决中,5名国际贸易委员会委员均投肯定票。根据美国国际贸易委员会的肯定性裁决,美国商务部将对进口自中国的铝合金薄板颁布反倾销税令和反补贴税令。

与此同时,美国国际贸易委员会裁定涉案企业不存在为规避肯定性终裁而大量出口涉案产品的紧急情况,因此将不对中国涉案产品追溯征收反倾销税和反补贴税。

土耳其对合成聚酯短纤作出第二次反倾销日落复审终裁

日前,土耳其商务部发布2018年第36号公告,对原产于中国的合成聚酯短纤作出反倾销日落复审终裁,若取消现行反倾销措施,涉案产品进口到土耳其的倾销和损害将继续或再度发生,故决定继续对华合成聚酯短纤征收0.21美元/公斤反倾销税。

2006年7月8日,土耳其对原产于中国和沙特阿拉伯的合成聚

去年11月28日,美国商务部宣布对进口自中国的铝合金薄板自主发起“双反”立案调查。2018年1月12日,美国国际贸易委员会发布公告,对进口自中国的铝合金薄板作出反倾销和反补贴产业损害肯定性初裁。2018年4月17日,美国商务部宣布对进口自中国的铝合金薄板作出反补贴初裁。2018年6月18日,美国商务部宣布对进口自中国的铝合金薄板作出反倾销初裁。2018年11月7日,美国商务部宣布对进口自中国的铝合金薄板作出反倾销和反补贴终裁。

聚酯短纤启动反倾销立案调查。2007年9月1日,土耳其开始对中国和沙特涉案产品征收反倾销税。2013年7月16日,土耳其第一次延长对华涉案产品的反倾销措施。2018年5月24日,土耳其原经济部发布第20号公告,对华合成聚酯短纤启动第二次反倾销日落复审立案调查。(本报综合报道)