开放式的商业标识更适用商标保护

■ 本报记者 钱颜

企业产品如何顺利走出去？怎样提高销量，打响知名度？商标可以说是一把金钥匙。新《反不正当竞争法》施行一年后，商标领域出现的法律风险行为仍层出不穷。商标的权利人如何把握新法、有效降低风险值得关注。

在日前举办的合规与保护研讨会上，立方律师事务所合伙人梁慧向企业介绍了企业商业标识的保护与风险防范。

新《反不正当竞争法》对商业标识保护范围进行了重新列举和扩充。将商业性标识更明确地分为商品类标识、主体类标识和互联网商业标识三类（互联网商业标识与前二者之间有交叉），并细化了这三类标识的具体形式，并以“等”字对有关商业标识的列举保持开放性的规定。

“新法在‘商品名称、包装、装潢’之后加了一个‘等’字，对商品类标识由穷尽性的列举性规定修订为开放式的例示性规定。如工商总局在执法文件答复中认定：在餐饮服务中，对服务起到美化和识别作用的装饰设计、装修风格，属于餐饮服务的装潢。”梁慧以知名商品费列罗特有装潢案举例说，2003年7月，意大利费列罗公司诉蒙特莎（张家港）食品有限公司以及其销售代理天津正元行销有限公司侵犯知名商品特有名称、包装、装潢构成不正当竞争。诉请判令其不得销售符合费列罗公司巧克力产品特有的任意一项或者几项组合的包装、装潢的产品或者任何与费列罗公司的包装、装潢相似的足以引起消费者误认的巧克力产品，并赔礼道歉、消除影响、承担诉讼费用。2008年3月，历时近5年的涉及知名商品特有包装装潢的不正当竞争纠纷，以费列罗公司的胜诉告终。

而新《反不正当竞争法》中的第六条、第十八条规定了混淆行为的行为界定和法律责任，与旧法的规定相比做了较大修订，对商业标识保护范围进行了重新列举和扩充。

知名的南北稻香村案件就是典型的商标混淆案件，“稻香村”商标之争在北稻、苏稻两家食品企业间已持续多年。日前，一南一北两份截然不同的判决，让稻香村的“南北之争”再度引发外界关注。苏州法院判定苏稻胜诉，而北京知识产权法院判定北稻胜诉，究竟孰是孰非难以判定。

梁慧认为，目前来看，两种商标仍会在商品上存在，难分输赢。对于这种共同存在于不同商品上的商标，两个企业应做好共同维护，必要时可协商对商标加以区别。

中华商业联合会老字号工作委员会秘书长张健表示，首先要尊重历史；其次要遵守契约精神和诚信原则；再次遵守《商标法》中“保护在先权利”原则；最后应公平竞争，正当竞争。张健呼吁，中华老字号企业应该团结合作，站在品牌保护的立场上，共同维护品牌，把更多时间和精力放在提升产品质量和服务质量上，让企业在良性的营商环境下更加健康地发展。

一旦遭遇商标纠纷，企业该怎么办？梁慧认为，法律专业知识、谈判技巧、合理可行解决方案都必不可少，企业要想令商业利益最大化，不妨试试以和解调解代替诉讼解决纠纷。

著名的《中国好声音》商标纠纷就是通过协商解决的。2012年，灿星制作从荷兰Talpa公司引进音乐选秀节目版权，制作中文版名为《中国好声音》。节目一经播出就大火，还创下了收视奇迹。然而到了2016年《中国好声音》第五季筹备之际，荷兰Talpa公司将节目版权转授予唐德公司，后者宣称拥有“中国好声音”五字中文名称，灿星对此持异议，于是双方就此展开法律诉讼。这一变化直接导致《中国好声音》只能更名为《中国新歌声》。后经过各方协商，就与“中国好声音”相关的知识产权纠纷达成和解，并承诺在协议签署后及时递交撤销各相关法律程序的申请。各方同意并承诺，全部争议撤诉后，各方均不得再就上述两案在案争议向协议其他各方追究任何责任或提出任何起诉、仲裁、控告以及索赔要求。这一结果既保证了节目的正常播出，也为双方节省了不少成本。

值得注意的是，新《反不正当竞争法》还新增了“域名主体部分、网站名称、网页等”互联网商业标识，从法律的角度解决了域名等的法律地位和保护问题。该规定采取了列举性规定，“等”字概括规定应作出与列举事项相一致的类似解释，即不属于域名主体部分、网页和网站名称的范围，但仍属于类似的互联网领域的特殊商业标识。明确列举了“网站名称”和“网页”，各种独立网站，包括在各种电商平台上开设的网店都可划到该条名下，各种微博号、微信号名称，以及各种应用程序（App）的名称都可归入本类规范之列。

我国海关2018年扣留两亿元侵权货物

本报讯 日前，海关总署发布数据显示，初步统计，2018年全国海关共扣留4.45万批次进出境侵权货物，涉及2294万件侵权货物，价值两亿元人民币。

据海关总署新闻发言人张广志介绍，海关2018年查扣的侵权货物批次、数量和价值分别较上一年增长132.1%、下降43.4%、增长11.1%。

他说，海关2018年开展为期4个月的出口知识产权优势企业知识产权保护“龙腾”专项行动，查扣385批涉嫌侵权的进出口货物，涉及侵权嫌疑货物309万件，案值6114万元。与此同时，海关会同国家市场监管总局等部门开展了2018年网络市场监管专项行动“网剑行动”，专项整治互联网领域侵权违法。

另外，海关还着力推进区域海关执法合作，建立重大案件、重大侵权风险信息快速反应和案件联动查发机制，防范侵权假冒货物“口岸漂移”。海关还同公安部就出口集成电路、运动鞋等重大案件进行联合督办。

国际合作方面，2018年我国海关加强了与“一带一路”沿线国家和地区等的知识产权保护交流。比如，我国海关与俄罗斯海关在3月至6月开展了“2018年世界杯足球赛知识产权保护联合执法行动”。

张广志表示，今年海关将继续开展“龙腾”专项行动，引导支持我国企业自主创新，为企业走出去保驾护航，同时开展全国海关保护外商投资企业知识产权专项行动。 （安阳贺）

▼法律干线

在美上市巴企行贿本国官员被美处罚

本报讯 日前，巴西国家石油公司Petrobras登顶FCPA美国《反海外腐败法》罚金榜之首，代替了瑞典的Telia公司在2017年年底创下的9.65亿美元的罚金，以17.8亿美元的巨额罚款金额，位列十强之首。

巴西石油公司行贿的对象是巴西的多名政客及其执政党。在得到巴西石油公司高层默认后，巴西石油的运营高层（包括执行委员会和董事会成员）积极运作，做假账将10亿美元的贿赂款项支付到巴西执政党和多名政客的口袋里。

巴西石油公司这次行贿行为只在国内，没有涉及第三国家，为何也受到美国管辖？

“巴西石油公司被罚是因为其在美国上市了。”北京大成（上海）律师事务所高级合伙人、中国企业文化促进会合规文化工作委员会会长陈立彤表示，根据美国《反海外腐败法》的有关规定，美国公司以及在美国上市的公司，如果在美国以外的地方行贿外国（指非美国）的政府官员（包括国有企业的员工），那么其将会在美国《反海外腐败法》下被惩处。

陈立彤强调，中国在美国上市的企业同样要以巴西石油公司为戒，重视合规。一旦在美国上市，该企业的合规将面临两线（甚至多线）作战，在中国的行贿行为既受中国法律的管辖，同时还可能会受到美国的处罚。美国《反海外腐败法》的调查往往以洗钱为线索进行展开，中国企业应重视相关行为的规范性。

（穆青风）

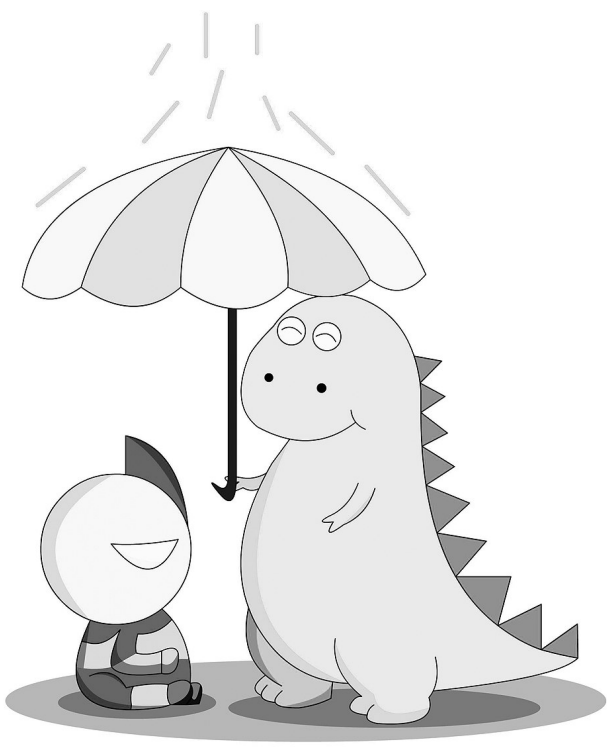
我国区块链专利数量增速明显

本报讯 近日，《区块链专利态势白皮书（1.0版）》（下称白皮书）发布。白皮书显示，我国区块链专利数量增速迅猛，公司成为专利申请主体，专利申请人海外布局区块链专利的意识正在加强。

据了解，白皮书是由可信区块链推进计划知识产权项目组针对区块链开源使用过程中面临的专利侵权、商标侵权等多种风险编写发布的。白皮书显示，目前，区块链产业快速发展，应用场景不断拓展，投资规模不断扩大，关注群体越来越广泛。全球区块链专利数量不断攀升，区块链专利申请多分布在美中英三国，亚洲成为区块链专利布局的热点地域。

据悉，中国目前已经受理了4435件区块链专利申请，名列全球第一。不过，中国区块链专利大多处于审查阶段，授权专利多为使用新型。

有专家指出，尽管区块链专利数量一路攀升，但是不能单纯以专利数量判断技术创新的价值高低，还要对区块链产品的商业应用、市场价值，专利的保护运营等方面综合考量。目前区块链企业还需全面了解全球区块链专利布局现状，提前做好高质量专利布局和风险防控工作。 （李思靓）



制图 耿晓倩

《奥特曼》版权方对盗版发声

近日，《奥特曼》的版权方圆谷制作株式会社发布“有关中国未授权作品的通知”，表示对于盗版将采取法律手段维护其合法权益。圆谷制作株式会社作为奥特曼系列作品的著作权人，对于未经圆谷合法授权对奥特曼形象进行篡改、制作动画、开展相关业务的侵权行为发布通知，圆谷将采取一切法律手段以维护其合法权益。 （熊吉）

游戏授权引发纠纷《热血传奇》一审胜诉

作为一款广受欢迎的游戏，近年来，《热血传奇》屡次卷入知识产权侵权纠纷。近日，北京知识产权法院针对一起涉及《热血传奇》的著作权侵权及不正当竞争纠纷案作出一审判决，判令被告停止侵权，赔偿原告合理开支36万余元。

娱美德娱乐有限公司（下称娱美德公司）是一家在韩国注册成立的游戏软件开发公司，于2000年9月完成了客户端网络游戏《Legend of Mir2》（又名《传奇》）的开发，并于当年11月在韩国进行了著作权登记。2001年，盛大网络公司经授权开始在中国市场运营该游戏。2003年，娱美德公司针对该游戏在中国进行著作权登记后，游戏名称改为《热血传奇》。

2014年11月，娱美德公司发现三七互娱（上海）科技有限公司（下称三七互娱公司）、北京奇客创想科技有限公司（下称奇客创想公司）发行并运营了《传奇霸业》网络游戏（游戏曾用名为《超霸传奇》），且宣称已获得正版授权。娱美德公司经对比发现，《传奇霸业》游戏在形式、内容、核心要素、操作规则等方面均全面抄袭了《热血传奇》游戏，构成实质性相似，侵犯了其对《热血传奇》享有的著作权且涉嫌构成不正当竞争行为。

法院经审理认为，在两款游戏是否构成实质性相似问题上，娱美德公司主张比对的2005年《热血传奇》、2010年《传奇续章》、2015年《热血传奇》版本的发表时间均早于《传奇霸业》。经比对，《传奇霸业》与《热血传奇》在人物角色的参数项设置及其名称相同或相似，在人物角色外观方面上无实质性差别，两款游戏的核心内容相似。据此，法院认为，三七互娱公司主张的游戏相似内容占比不高因此不构成实质性相似的理由不能成立。

在《传奇霸业》游戏运营是否存在虚假宣传问题上，法院认为，尽管被控侵权表述并没有将“热血”与“传奇”连在一起，直接表达为“热血传奇正版授权”，但“传奇1.76版”的表达足以排他的唯一性地指向《热血传奇》，表达出“热血传奇正版授权”的含义。三七互娱公司、奇客创想公司故意将《传奇霸业》与《热血传奇》建立联系，使得玩家误以为其取得了《热血传奇》的正版授权的行为，构成虚假宣传。据此，北京知识产权法院作出上述判决。目前，被告不服一审判决，已提起上诉。该案正在进一步审理中。 （柯克）

美企：《外商投资法》提升投资信心

■ 本报记者 张伟伦

日前，《中华人民共和国外商投资法（草案）》（下称《草案》）迎来二次审议。站在改革开放40年的新起点上，各界对下一步外商来华投资格外关注。有舆论称，《草案》迎来二审，将极大推动我国市场从流动型开放向制度型开放转变，更加体现了十九大报告“凡是在我国境内注册的企业，都要一视同仁、平等对待”的精神。

“一直以来，外企十分看重中国市场，但由于种种原因对中国的投资一直处于犹豫心态。”美国一能源企业新兴市场采购总监尹莉在接受本报记者采访时说，一直以来政策的不稳定、不统一是外商对华投资望而却步和不敢扩大投资的一重要因素。虽然中国一直在释放进一步开放的信号，但外企看重的则是政策落实。此次外商投资法若能最终通过，将对外企在华投资是一利好，能有效提升投资信心。

据相关资料显示，历史上，中国外商投资管理体制从上世纪80年代开始逐渐形成，当时实行的是准入审批附加优惠措施的管理方式。2008年《企业所得税法》开始实行“两税并轨”（外商投资企业和内资企业所得税并轨），标志着传统外商管理体制开始转型。在中国逐渐融入世界，参与全球市场经济的进程中，外资也需要更多、更深入地进入中国市场，外资对中国营商环境、相关法律制度的诉求越来越多。

党的十八大以来，我国逐步形成并完善了自贸试验区的外商投资准入负面清单。2017年首次提出在全国范围内实施外商投资准入负面清单。2018年6月，我国出台新版外商投资准入负面清单，外资限制性措施大幅减少到48条，为外国投资者提供了更加广阔的投资空间。

在这些现实因素的叠加下，中国有关部门不断重视对外商的管理体制。去年末，全国人大宪法和法律委员会密集召开座谈会，听取有关部门、商协会和外商投资企业的意见、建议。同时，为贯彻中央经济工作会议有关精神，多部门密集发出了对外开放的强烈信号。

据悉，《草案》在去年底的十三届全国人大常委会第七次会议上首次提请审议，到今年2月24日才结束征求意见。《草案》二审则表明了这部被外界广泛解读为加强对外商投资保护的法律立法进程已驶入“快车道”，并将取代传统外资三法（《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》和《外资企业法》），成为新时代我国利用外资的基础性法律。

记者在采访中获悉，目前外企比较集中关注负面清单管理制度、投资的公平性等问题。对此，有分析人士透露，《草案》在总结改革开放经验基础上，以法律形式明确了准入前国民待遇加负面清单管理制度，有利于提高投资环境的开放度、透明度和可预期性，是推动我国由商品和要素流动型开放向规则等制度型开放转变的重要标志。

改革开放以来，我国立足国情吸引外资，成为全球第二大引资国。但如何更好地利用外资、通过吸资实现更高质量发展则更为关键。这其中，设立“规则”“制度”必不可少。商务部研究院外国投资研究所副主任郝红梅说，外商投资法草案将我国一系列外资政策上升为法律，为外商投资企业享受公平待遇提供了法律保障，有助于营造稳定、透明、可预期的投资环境，增强外商对中国投资的信心。

“外资企业一般在跨国经营与管理、技术创新、商业模式等方面具有优势，法治观念、契约精神较高，中国营商环境的优化能够吸引高质量外资，这对于中国与世界接轨，推动经济转型升级大有裨益。”尹莉说。

不过有分析人士也指出，审议草案仅仅是个开始，若要真正发挥外资对中国经济的推动力量，做到真正让外商“定心”，还要及时颁布相关实施条例、行政法规及司法解释等配套规则规范，为法律实施提供更多补充和指引。

▼贸易预警

中国台湾对鞋靴产品作出反倾销终裁

日前，中国台湾地区调查机关发布公告，对进口自大陆的鞋靴产品反倾销日落复审调查做出终裁，决定继续征税。涉案产品为：绅士鞋、女高跟鞋、马靴、童鞋、凉鞋、休闲鞋。

巴西对华陶瓷餐具启动反倾销调查

近日，巴西工业外贸服务部外贸秘书处发布公告，对原产自中国的陶瓷餐具启动反倾销日落复审立案调查。本案倾销调查期为2017年7月至2018年6月，损害调查期为2013年7月至2018年6月。

2012年12月26日，应巴西国内企业Oxford Porcelanas S.A.和Indústria eComércio de Ceramica Tirolesa Ltda.的申请，巴西对原产自中国的陶瓷餐具启动反倾销立案调查。2014年1月17日，巴西开始正式对华涉案产品征收反倾销税。

智利对华钢制研磨球征收临时反倾销税

近日，智利财政部发布公告，决定对自中国进口的钢制研磨球征收9%的临时反倾销税。该临时措施有效期不超过6个月，直至发布最终措施为止。

中国对进口邻二氯苯征收反倾销税

中国商务部宣布于1月23日起对原产于日本和印度的进口邻二氯苯征收反倾销税，税率为31.9%—70.4%，征收期限为5年。

应国内邻二氯苯产业申请，商务部于2018年1月23日发布公告，决定对原产于日本和印度的进口邻二氯苯发起反倾销调查。此后，商务部在初步调查基础上于2018年10月8日公布了该案初裁裁定，决定实施保证金形式的临时反倾销措施，并于2019年1月22日公布最终裁定。

在最终裁定中，中国认为日本和印度上述产品存在倾销，中国国内产业受到了实质损害，且倾销与实质损害之间存在因果关系，故决定征收反倾销税。其中，日本公司反倾销税率为70.4%，印度公司税率为31.9%。

（本报综合报道）