

解决中非投资争端要优选仲裁

■ 本报记者 钱颜



的承认和执行铺平了道路。

朱伟东建议中国企业在选择仲裁解决在非投资争端时,注意以下三个方面:

一是,了解相关非洲国家的仲裁法律制度。虽然许多非洲国家制定了本国仲裁法,但不同非洲国家的仲裁法律制度之间仍存在一些差异。只有了解相关国家的仲裁法律制度,才不会造成所签订的仲裁协议或仲裁条款因违反有关国家仲裁法的规定而无效,从而使利用仲裁方式解决争端的期望落空。例如,许多非洲国家的仲裁法都规定,仲裁当事人可选择仲裁地点、仲裁所适用的法律及程序规则等,但有的非洲国家却对此作出限制,很可能认定相关仲裁条款无效。

二是,选择在常设仲裁机构仲裁。常设仲裁机构有自己的管理机构 and 完备的仲裁程序规则,有利于仲裁的顺利进行。但对于发生在非洲国家的投资贸易争端,考虑到交通费等因素,非洲国家的当事人一般不愿将争端提交给这些仲裁院进行仲裁。碰到这种情况时,中方当事人可与非洲国家当事人谈判,将

争端提交给常设仲裁机构,但规定仲裁在非洲国家进行。也可与非洲国家当事人约定,将争端提交给非洲地区的常设仲裁机构,如开罗地区国际商事仲裁中心、拉各斯地区国际商事仲裁中心或南非仲裁基金等。这样,既可以节省一定的费用,也有利于争端得到快速、公正解决。

三是,选择在法院对仲裁干预较少的非洲国家内进行仲裁。如果法院对仲裁干预过多,不但影响仲裁的顺利进行,也会在某种情况下导致争端不能通过仲裁解决。所以,中方当事人如果决定在非洲进行仲裁,就应选择法院对仲裁干预较少的非洲国家内进行。

此外,中非双方之间签订的双边投资保护协定也通过条约形式正式承认仲裁在解决中非投资争端中的地位和作用。截至目前,中国已同非洲国家签订了30多个关于促进和保护投资的双边协定。很多双边投资协定中规定了国际投资仲裁程序,在投资东道国政府违反保护投资者义务的情况下,国际投资者有权将争议提交国际投资仲裁,要求政府进行赔偿。

金杜律师事务所合伙人肖瑾认为,中国企业在决定对非投资路径和交易架构时,除了考虑财务和税收成本外,还应考虑是否能够享受投资协定提供的投资保护,通过规划投资路径、变更投资者国籍的方式,寻求获得最高水平的条约保护。

“在确定投资可以获得某双边投资协定的保护之后,中国企业还应进一步考虑该协定是否允许国际投资仲裁,对提起投资仲裁是否有其他限制。如果协定不允许国际投资仲裁或存在较多限制,则将极大程度限制中国企业通过投资仲裁维护其权利的可能性。”肖瑾举例说,在黑龙江国际经济技术合作公司等诉蒙古国政府案中,仲裁庭裁定由于中国与蒙古国签订的投资保护协定仅规定投资者可将涉及对征收补偿款额的争议提交仲裁庭,因此中国投资者不得就蒙古国撤销其矿业许可证的行为是否构成非法征收提起仲裁。此种情况下,建议中国企业,在与东道国政府签订的投资协议中,尽量约定国际投资仲裁作为争议解决方式。

做好职能承接 实现服务平稳过渡

日前,中国贸促会济南市分会承接原莱芜区划的商事认证工作顺利完成。截至2019年1月31日,济南市分会共计签发原莱芜区划内企业申领各类原产地证320份金额约1245万美元。

年初,国务院批复同意山东省调整济南市莱芜市行政区划,撤销莱芜市,将其所辖区域划归济南市管辖。原莱芜市投资促进局(贸促会莱芜市委员会、中国国际商会莱芜商会)承担着非优惠原产地证的签发、代办优惠原产地证、商事证明书、使馆认证等商事认证工作。根据济南市有关要求,单位对口接收由济南市投资促进局负责,济南市分会配合做好相关职能承接工作。

为防止服务出现空当、提高工作效率,在中国贸促会商事认证中心的统一协调部署下,原莱芜签发点的撤销和职能划转工作由山东省、济南市两家贸促会各自负责、同步进行。2019年1月16日,济南市分会办理第一家原莱芜区划内企业的原产地证书注册登记,1月17日,签发第1份商事证明书,1月23日,原莱芜区划内352家原产地证注册企业相关信息,在中国贸促会原产地申报系统中完成数据迁移技术调整。同时,济南市分会采取提供代办邮寄服务、推广原产地证自主打印服务等多项措施方便企业办证。

(来源:贸促会济南市分会)

贸易预警

加拿大对涉华铜管管件启动“双反”再调查

日前,加拿大边境服务署(CBSA)发布公告称,对进口自中国、美国和韩国的铜管管件(Copper Pipe Fittings)启动反倾销再调查,同时,对中国铜管管件启动反补贴再调查。

南非对进口六角螺钉作出保障措施终裁

2月6日,WTO保障措施委员会发布南非代表团于2019年2月1日向其提交的保障措施调查通报。南非国际贸易管理委员会(ITAC)对进口六角螺钉作出保障措施终裁:涉案产品的进口激增对南非国内产业构成了实质性损害或损害威胁,故建议对涉案产品征收为期3年(包括临时保障措施)的从价税。

2018年4月20日,南非对进口六角钢螺钉启动保障措施立案调查。本案损害调查期为2014年7月1日至2017年6月30日。2018年8月3日,南非国际贸易管理委员会发布公告,对进口六角螺钉保障措施案作出初裁。

美对光伏电池作出“双反”终裁

2月8日,美国国际贸易委员会(USITC)投票对进口自中国的晶体硅光伏电池(无论是否组装入模块)(Crystalline Silicon Photovoltaic Cells and Modules)作出第一次反倾销和反补贴日落复审产业损害肯定性终裁:裁定若取消现行反倾销和反补贴措施,在合理可预见期间内,涉案产品的进口对美国国内产业造成的实质性损害可能继续或再度发生。基于上述肯定性产业损害终裁,本案现行反措施继续有效。在该项裁定中,5名美国国际贸易委员会委员均投肯定票。

2011年11月8日,美国商务部对原产于中国的晶体硅光伏电池(无论是否组装入模块)进行反倾销和反补贴立案调查。2012年10月17日,美国商务部发布公告,对原产于中国的晶体硅光伏电池作出反倾销和反补贴终裁。2018年3月9日,美国商务部发布公告,对进口自中国的晶体硅光伏电池作出第一次反补贴日落复审肯定性终裁:若取消现行反倾销措施,涉案产品的进口将以249.96%的倾销幅度继续或再度发生。

(本报综合报道)

法律干线

贸仲委代表团参加联合国贸法会会议

本报讯 日前,联合国国际贸易法委员会(下称贸法会)第二工作组(争议解决)第六十九届会议在美国纽约联合国总部召开。应贸法会秘书长和中国商务部条约法律司的分别邀请,贸仲委派出代表,以中国代表团和贸仲委贸法会观察员身份全程参加会议。

根据贸法会大会第五十一届会议决议,第二工作组将自第六十九届会议开始,就快速仲裁(Expedited Arbitration)的相关问题进行审议并形成相应工作成果。第二工作组将以提升仲裁效率、降低仲裁成本为根本目标,制定有关规则或指引,以期回应国际社会关切,为各国当事人运用仲裁高效解决争议提供标准化工具。

围绕上述主题,结合贸法会第二工作组相关文件,各国代表团及

观察员就快速仲裁的定义、构成要素、适用标准、裁决期限和可执行性等议题进行了积极磋商,就制定相应国际规则或指引的形式和内容进行了集中讨论。经过五天的深入商讨,会议就快速仲裁的仲裁员数量、案件管理会议和开庭的进行、程序时限等问题达成初步一致。会议审议通过了工作报告文本,并就未来的相关工作安排进行了初步议定。

会议期间,中国代表团和贸仲委观察员就各审议议题逐项进行了发言。基于大量涉外和国内案件程序管理经验,贸仲委代表从中国仲裁理论和实践角度提供了意见和建议,获得了会议和各国与会代表的良好评价。

(来源:中国国际经济贸易仲裁委员会)

大疆等在美被诉专利侵权 起诉方疑似NPE机构

本报讯 近日,一家名为Daretech的美国技术公司在美国起诉大疆故意侵犯专利权,法院的公开信息显示,起诉的原因是“专利侵权”。

Daretech官方微博公告称,美国法院将在5月8日召开和解会议,根据规定,大疆必须在2月22日向美国专利局提出专利无效,否则Daretech自动获胜。

该条微博下,大疆公关总监谢闻地评论称,这个案例里如果没有在2月22日之前提出专利无效,案件会继续审理,而不是Daretech微博所称的“Daretech自动胜诉”。

对此,知名知识产权律师游云庭表示,专利侵权有很多抗辩的办

法,不提无效不代表侵权成立,并不了解Daretech公司的背景,看上去似乎是一家NPE机构。

NPE,中文名称为“非专利实施实体”或“非生产专利实体”。简单说,NPE是指那些拥有专利但不从事专利产品生产的机构。

游云庭指出,有专利制度必然就会有NPE存在。“但之前在国内,NPE的生存空间不大,因为法院判赔不高,即使是本案,也是挪到了美国去打官司。”

游云庭表示,这个是很正常的诉讼。大公司产品多,知识产权风险也大。如果不是核心技术涉及的专利问题,都好解决。(王肇宇)

“蒙奇奇”对央企发起侵权诉讼

因认为自己享有的商标权和著作权受到侵犯,人气玩偶“Monchhichi”(蒙奇奇)制造商“有限公司关口”分别以侵犯商标权及著作权为由,向天津市第一中级人民法院(下称天津一中院)起诉天津市蒙奇奇新天地咖啡有限公司(下称蒙奇奇咖啡公司)、蒙奇奇品牌管理(天津)有限公司(下称蒙奇奇品牌管理公司)、蒙奇奇餐饮(天津)有限公司(下称蒙奇奇餐饮公司)等,共索赔401万元。因该案涉及人气玩偶,引起了多方关注。

“有限公司关口”起诉称,公司是第672825号“Monchhichi”商标、第11427247号玩偶图形商标和第19031920号玩偶图形商标在中国的合法商标注册人,3件商标均被核定使用在第28类。2003年5月,“有限公司关口”与上海港汇广场签署了蒙奇奇产品的零售店店铺租赁合同,蒙奇奇玩偶开始在中国销售。

记者了解到,玩偶蒙奇奇是在1974年1月由日本关口晃子所设计,是由一男一女两个可爱的小猴子所组成,男的叫Monchhichi Kun,女的叫Monchhichi Chan。自诞生开始,蒙奇奇凭借吮着小手指、憨厚地站着等可爱的形象,成为幸福和幸运的化身,在全世界范围内大受欢迎。

工商登记资料显示,蒙奇奇咖啡公司成立于2016年5月17日,是天津某地蒙奇奇咖啡连锁体验店的运营商,经营范围还包括餐饮服务、蒙奇奇系列产品销售等;蒙奇奇品牌管理公司成立于2015年9月29日,公司的产品和业务介绍显示,蒙奇奇咖啡是一家新型零售连锁电商平台;蒙奇奇餐饮公司成立于2016年3月17日,经营范围包括餐饮企业管理、玩具、服装等内容。此外,记者从蒙奇奇品牌管理公司的网站



制图 耿晓倩

了解到,该公司宣称是中国唯一一家拥有蒙奇奇系列产品运营权的公司,而蒙奇奇咖啡公司和蒙奇奇餐饮公司为实体咖啡店和线上咖啡店运营商。

“有限公司关口”表示,早在2004年6月1日就与泰昇贸易有限公司(下称泰昇贸易)签订了蒙奇奇产品在中国的独家经销协议,同时又于2005年1月1日向泰昇贸易颁发了在中国的独家授权代理商证书。据了解,蒙奇奇中国独家代理商泰昇贸易名下全资控股或信托控股了三家公司,分别为顿肯贸易(上海)有限公司、上海品派贸易有限公司、上海派派贸易有限公司,分别负责蒙奇奇相关产品在中国的销售。其中,顿肯贸易(上海)有限公司主要负责原告商标产品在天津的特许经营,上海品派贸易有限公司则主要负责原告商标产品在互联网上的

销售运营,上海派派贸易有限公司则负责原告蒙奇奇产品的实体专卖店的销售运营。

目前,该案正在进一步审理中,被告是否侵犯原告的商标权和著作权还未有定论。

北京冠和律师事务所商标代理人赵立峰指出,商标侵权是指行为人未经商标权人许可,在相同或类似商品上使用与其注册商标相同或近似的商标,或者其他干涉、妨碍商标权人使用其注册商标,损害商标权人合法权益的其他行为。企业在运营中应如何降低侵权风险?赵立峰建议,一方面,市场主体在产品进入市场之前要做好知识产权布局,在遇到知识产权侵权时才不至于处于被动地位;另一方面,市场主体在进行市场经营中要提高知识产权保护意识,避免知识产权侵权行为,给企业带来不利影响。(张景)

频爆诉讼,指纹识别领域上演专利“三国杀”

用户只需把手指放在智能手机指纹模块采集区,让其与之前采集到的数字信息进行比对,如果信息相匹配不到一秒就可解锁或者支付成功。指纹识别技术给智能手机带来新体验的同时,也为芯片厂商带来了一个巨大的市场。

近年来,随着指纹识别技术在手机领域的“蛋糕”越做越大,许多芯片厂商纷纷入手了指纹识别领域,寻求分得一杯羹。除了较早进入指纹芯片市场的指纹卡有限公司、汇顶科技、神盾、迈瑞微、费恩格尔、思立微等指纹芯片企业以外,义隆、信伟、芯启航等企业也随后加入战局。

2018年8月,来自瑞典的指纹卡有限公司一纸诉状将汇顶科技起诉至北京知识产权法院,该公司认为“汇顶科技侵犯其拥有的一项名为‘指纹感测系统和方法’的发明专利”。指纹卡有限公司举证的侵权产品主要为小米6手机和汇顶科技的一款电容指纹芯片。

知识产权出版社有限责任公司咨询培训中心高级咨询顾问孙涛涛经过专利检索发现,该专利属于电

容式指纹领域的技术,权利要求多达21项,专利权相对稳定。2018年4月,深圳市吉瑞嘉电子有限公司曾向国家知识产权局专利复审委员会对该专利提起专利无效宣告申请,但被维持有效状态。

那么,指纹卡有限公司为何要选择汇顶科技作为专利诉讼的对象?原来,指纹卡有限公司虽为瑞典企业,但基本依赖于中国市场生存,其早期收入来源主要来自中国内地各大银行的指纹识别系统,近几年则以供应指纹芯片给中国各大手机品牌客户为其主要收入来源,并逐渐发展成为占据较大市场份额的指纹识别芯片厂商。

然而,随着国内芯片厂商的快速发展,数据显示,2018年5月汇顶科技的指纹识别芯片出货量排名第一,汇顶科技超越指纹卡有限公司成为全球安卓阵营最大指纹芯片供应商。业内人士指出,指纹芯片厂商瑞典指纹卡有限公司快要被中国企业逼到绝路上了。为了守住市场,指纹卡有限公司不得不拿专利“武器”出击。

事实上,作为一家依靠中国市场发展的科技企业,指纹卡有限公司非常了解中国市场对其具有重要意义,自然寸土必争。然而,“从市场竞争上看,这起专利诉讼只是开胃菜,还会引起更多的专利诉讼。”多年来关注指纹识别技术发展的苏州迈瑞微电子公司董事长李扬洲表示。

果不其然,2018年9月12日,汇顶科技以思立微(被告一)与鼎芯(被告二)制造、销售的电容指纹芯片GSL6277侵害其实用新型和发明专利权为由,向深圳市中级人民法院提起专利诉讼,指出生前原告许可,被告二销售、被告一制造的GSL6277分别落入原告2项发明专利权和1项实用新型专利权的保护范围,请求判令思立微、鼎芯立即停止侵犯3项专利权的侵权行为,判令赔偿损失共2.1亿元。此后不久,汇顶科技再次起诉思立微侵犯其于2018年10月30日刚刚获得授权的一项实用新型专利权。而华进联合专利商标代理有限公司专利代理人赵永辉经过专利检索后发现,截至

目前,汇顶科技拥有的4项专利被思立微向国家知识产权局专利复审委员会提起专利无效宣告申请。

国内指纹芯片企业的专利纠纷同样根源于市场的争抢。2018年9月,OPPO公司对外发表声明,直指汇顶科技不守约,不按时交付指纹识别芯片,并声称将封杀后者的相关产品。坊间还传言OPPO公司将放弃使用汇顶科技的相关芯片,直接使用汇顶科技的竞争对手思立微的相关指纹识别芯片。此外,汇顶科技CEO张帆在2019年新年致辞中表示,2018年上半年,因为传统技术和产品面临市场饱和、技术成熟和价格竞争等因素影响,汇顶科技遭遇了业绩下滑的压力。

面对汇顶科技如此猛烈的专利诉讼攻击,思立微一方面见招拆招,就汇顶科技的相关专利向国家知识产权局专利复审委员会提起专利无效宣告请求;另一方面也进行反击,思立微起诉汇顶科技与上海魅之族数码科技有限公司的三项诉讼已获立案,累计涉案金额达2.4亿元。

从产业竞争格局看,李扬洲认

为,目前,指纹识别在手机领域的应用划分为三个市场:低端机后置电容指纹识别、千元机光学屏下指纹识别、3000元以上高端机超声波大面屏屏下指纹识别。目前,低端指纹识别技术已面临饱和和状态,竞争已趋白热化,而高端指纹识别技术正逐步进入市场。

“从专利布局上看,目前,指纹识别技术企业的专利布局参差不齐。以上述三家指纹识别芯片厂商为例,目前指纹卡有限公司拥有专利200多项;汇顶科技拥有专利超过350项;思立微拥有专利50多项。”赵永辉表示,这些企业的专利授权量在一定程度上与他们在指纹识别市场上所处的地位相符合。

“如此看来,专利作为进可攻、退可守的重要武器自然会引来各大企业重视。”赵永辉建议,未来相关企业要赢得市场竞争,一方面,要加大研发投入,加强指纹识别技术的创新能力和专利布局,将领先的技术努力转化为商用产品;另一方面,积极拓宽思路,让指纹识别技术在其他产业得到更广泛的应用。(陈景秋)