

企业如何突破知识产权壁垒？

■ 本报记者 周东洋

近年来,我国实施创新驱动发展战略、加快建设知识产权强国,一批知识产权优势企业迅速崛起,海外专利布局能力日益增强,中国企业走出去步伐显著加快。美国专业研究机构最新公布的数据显示,中国企业拥有美国专利数量10年增长了10倍。但随着走出去步伐的加快,企业所遇到的知识产权摩擦纠纷也逐渐增多。

“企业走出去的知识产权风险主要包括被控侵犯知识产权的风险、遭遇知识产权壁垒的风险、企业并购中的知识产权风险、知识产权交易与合同风险、自身知识产权遭受侵害的风险等。”北京高文律师事务所合伙人、律师姜金姬近日在中国国际商会商事法律主题沙龙活动上表示,其中知识产权壁垒名为保护知识产权,实则是阻碍正常贸易,有违世界贸易组织《与贸易有关的知识产权协定》的行为。

据了解,知识产权壁垒是在保护知识产权名义下对含有知识产权的商品,如专利产品、贴有合法商标的商品以及享有著作权的书

籍、唱片、计算机软件等实行进口限制,或者凭借拥有知识产权优势,超出知识产权法所授予的独占权或有限垄断权的范围,不公平或不合理地行使知识产权,实行“不公平贸易”的行为。

姜金姬表示,外部和内部因素都导致了知识产权壁垒的产生。一方面,全球大部分科技创新都掌握在发达国家手中,他们利用技术优势和在全球贸易中的主导地位,掌握国际贸易规则的制定权,以保护知识产权为名垄断技术。许多发达国家的公司,为垄断本国市场或者国际市场,采取诸多手法制造知识产权壁垒;利用他国知识产权体系的漏洞,扩大专利权利范围,阻碍他国企业进行自主创新;滥用权利,给中企造成不必要的恐慌,不得不采取不必要的研发投入以进行规避设计;以较高的国际知识产权诉讼费用、许可费用进行威胁;将技术上升为标准,提高产品成本,削弱发展中国家的成本优势,增加中国企业对外出口的难度等。另一方面,我国知识产权起步

比较晚,相较于发达国家而言,各方面还存在许多不健全之处。比如就立法体系而言,《专利法》《商标法》《著作权法》等法律虽然一直在不断完善中,但某些内容依然需要进一步完善补充。就法律实施效果而言,并不理想。对于企业内部来说,主要存在知识产权意识薄弱和自主创新能力不强等问题。

“具体来说,知识产权壁垒主要分为技术标准型知识产权壁垒、边境保护中的知识产权壁垒和知识产权滥用。”姜金姬介绍说,其中技术标准是为使产品服务达到一定安全要求或者市场准入要求,含有细节性技术或技术方案的具有强制性或指导性的标准。技术标准与知识产权相结合后,比普通的技术标准壁垒更具有杀伤力,垄断性更强,中国企业达到标准要求的难度加大,成本更高,如果权利人不予许可,中国企业甚至可能面临不得不退出市场的风险。例如21世纪初,我国DVD行业遭到国外专利技术联盟的封杀而受到重创。

为避免企业在产品出口中遭

遇知识产权壁垒,姜金姬从以下四个方面对企业提出建议:

第一,企业应掌握国际规则。深入掌握国际规则及主要出口国的法律制度,及时了解主要国际技术标准及其最新变化趋势。企业在对外出口的过程中应当注意掌握各种与知识产权有关的国际规则,对出口国的知识产权立法、司法、执法以及相关业务领域的案例也应有所了解,及时更新国际贸易的最新动态,掌控国际规则对我国产品的影响。企业还要学会合理利用国际规则维护自身权益。在碰到壁垒时,利用贸易争端解决机制、非歧视原则等进行。

第二,企业应提高认识,高度重视,制定战略。建立合理的知识产权战略,将其融入到企业自身发展战略中去,与国家产业政策相匹配。企业应根据自身实际情况,从产品生产之前,就着手规划相关知识产权的创造、运用、保护和管理工

作。出口产品不但要在我国申请注册知识产权,也应在出口国保证权利的合法性。在产品进入国际市场

前,就着手进行知识产权海外申请注册,避免他人拥有相关权属而对

企业进入出口国市场构成威胁。第三,企业要积极进行自主创新。应进一步加强自主创新,把提高产品的技术含量作为提升企业在世界市场中竞争力的重要举措。企业可以一方面加强自主研发,加大研发投入,掌握核心技术,提高产品附加值,获得更多经济利益,另一方面合理利用现有的知识产权,最大程度上挖掘现有技术的价值,扩大自主知识产权产品出口。同时增加企业之间、企业与科研机构、高校之间的合作开发,形成联合投入、共同开发、共享收益、携手保护的局

面。第四,加强企业间合作以及行业协会支持。企业应减少内部恶性竞争,通过共同合作或结合成行业联盟的形式,在面临知识产权壁垒时,通力合作、分散风险、降低成本。企业商会、行业协会的建立、完善,尤其是政府部门的参与,也将会对企业突破知识产权壁垒产生积极作用。

▼法律干线

全球可持续贸易圆桌会议在京举行

本报讯(记者 陈璐)4月8日,全球可持续贸易圆桌会议在京举行。中国贸促会法律事务部副部长刘超、全球贸易协会(amfori)总裁艾伟德等就国际商业纠纷预防战略、推动可持续全球贸易的催化剂以及

与全球利益相关者的合作与协作三大议题进行交流探讨。刘超提出三点建议,其一,全球贸易保护主义日益增长,国际社会应共同维护公平开放的国际贸易体系,推进透明的政策,公平的营商环境和可持续发展十分重要。其二,目前,国际上还没有一个专门的组织与机构着眼于国际争端的预防,未来如何加强国际商事纠纷预警,提高商事调解、仲裁效率,从而服务企业的可持续发展非常关键。其三,愿意推动落实联合国可持续发展议程,动员引导商界和法学法律界力量,共同支持绿色金融发展,服务经济社会可持续发展。预计于今年9月通过举办北湖论坛,集中研讨可持续发展议

程项下的相关议题,促进绿色技术与项目、最新国际政策与理论成果的交流展示和示范应用。

艾伟德对此表示赞同并称,在全球价值链中,合作和伙伴关系对于实现可持续贸易以及处理复杂问题有着至关重要的影响力。要解决当今全球价值链中的复杂问题,企业、国际机构、政府、学术界和民间社会必须有组织、有系统地合作。比如,联合国的平台、欧中公民社会圆桌会议(the EU-China Civil Society Round Table)等,是各国商谈贸易以及可持续性贸易问题的重要渠道。对于所面临的挑战,需要我们相互依赖,寻找新的或创新的方法,以确保经济、社会和环境发展实现可持续发展的目标。如今,我们都在合作中发展,中欧亦是如此。此外,全球贸易协会的《Vision 2030》参考了联合国颁布的《2030年可持续发展议程》,气候行动也是《Vision 2030》目标之一。

美国商标注册沙龙举办

本报讯 日前,美国商标注册沙龙在京举行。华进知识产权合伙人郑露用案例为大家分析了中美商标制度的差异,并向中国企业提出了五点建议。一是了解和掌握中美制度的各项实质性差异,排除惯性思维;二是美国商标注册时可以选择主簿注册或辅簿注册,如果缺乏显著性可以先进行辅簿注册,等五年后满足显著性后再转为主簿注册,灵活制定商标注册策略;三是美国商标分类较中国更为细致,需要审慎选择指定的商品和服务类别;四是要以真诚使用为前提,保存完整的使用证据,确保证据真实性;五是遇到商标异议或撤销时冷静分析,基于市场或者声誉考量,积极应对。

美国凯拓国际律师事务所律师于爽表示,美国商标制度与中国不同,采用先使用原则,获取商标权的必要条件不包含注册,只需满

足已经在商业中使用、非功能性且具有显著性即可。

美国凯拓国际律师事务所管理合伙人睿凯表示,在美国商标诉讼诉由主要分为商标侵权和商标淡化两种。对于商标侵权诉讼而言,商标权所有人可以对他人的商标侵权行为进行起诉,商标所有人必须证明两个商标的共存会使消费者对使用商标的商品或服务的来源产生混淆。而商标淡化则是针对可能淡化商标显著特征的行为,如弱化或丑化商标。只有当商标是“著名商标”时才能提起商标淡化诉讼,此时“存在混淆可能性”并非起诉必要条件。对于商标侵权和淡化行为都可以请求禁止继续侵权或者淡化商标的禁令。商标侵权诉讼也可提起损害赔偿,但商标淡化诉讼中,只有当被告故意利用原告商誉而使用商标时,才能获得损害赔偿。(穆青风)



制图 耿晓倩

日前,最高人民法院知识产权法庭第一法庭公开开庭审理上诉人厦门卢卡斯汽车配件有限公司、厦门富可汽车配件有限公司与被上诉人瓦莱奥清洗系统公司及陈少强侵害发明专利权纠纷一案。这是最高人民法院知识产权法庭成立以来开庭审理的首起案件。

中国贸促会在山东设立的首批行业经贸摩擦预警点落户东营

日前,中国贸促会山东省东营市经贸摩擦预警点启动仪式暨法律风险防范培训班举办。中国贸促会法律事务部副部长刘超、山东省贸促会副会长李文光、东营市副市长冯艺东出席启动仪式并讲话。山东省贸促会法律部部长魏珊珊宣读了中国贸促会关于在东营设立石油装备、橡胶轮胎行业经贸摩擦预警点的批复。启动仪式由东营市贸促会会长李慧芬主持。

冯艺东在致辞中介绍了东营市情、对外开放工作及东营市作为橡胶轮胎和石油装备生产基地遭遇贸易摩擦的情况。他指出,经贸摩擦预警点的设立为东营市提升贸易便利化水平、应对国际贸易风险提供了新平台,充分体现了中国贸促会、山东省贸促会对东营市的高度重视。他要求,东营市贸促系统要进一步创新举措、优化服务,切实发挥好预警点作用。

李文光介绍了中国贸促会山

东省经贸摩擦预警中心及山东省内预警点的设立情况和山东省贸促会应对中美贸易摩擦预警工作的开展情况。对中国贸促会山东省东营市石油装备、橡胶轮胎行业经贸摩擦预警点作为山东省第一批行业预警点正式启动表示热烈祝贺。他指出,此项工作对建立覆盖山东省贸促系统的经贸摩擦预警工作机制具有重要意义。同时,他肯定了东营市贸促会近年来在涉外商事法律服务、会展、信息宣传、驻外经贸代表处等方面做出的成绩。今年是山东省委确定的工作落实年,也是贸促会系统深化改革年,他希望东营贸促会能够围绕积极推动贸促系统深化改革任务,以预警点挂牌为契机,继续做好涉外商事法律服务、重大经贸活动策划、贸易投资促进、对外交流合作等各方面工作,为东营经济社会发展走在前列作出积极贡献。

启动仪式后举行了法律风险

防范培训班,刘超作了题为《中美经贸摩擦应对——以“301”调查和“长臂管辖”为视角》的报告,运用大量典型案例,深入浅出分析我国面临经贸摩擦的基本情况,提出预防经贸摩擦案件调查的措施和建议。同时,他介绍了中国贸促会商事法律服务体系,中国贸促会已开展的应对工作及今年的预警工作思路和计划。

经贸摩擦预警工作是充分发挥贸促系统优势,加大经贸摩擦应对工作力度,维护行业、企业合法权益而开展的一项商事法律服务工作。承担着应对国际经贸摩擦,推进贸易便利化的职责。

中国贸促会在山东设立的第一批行业经贸摩擦预警点落户东营,必将推动东营市贸促会发挥贸促工作优势和地区行业特点,双向传递预警信息,更加精准为出口企业提供服务。

(来源:东营市贸促会)

Booking等3家旅游网站运营商在日遭反垄断调查

本报讯 鉴于旅游网站运营公司向酒店和旅馆违规要求在自家网站提供住宿预订最低价格的疑云加重,日本公平交易委员会日前以涉嫌违反《反垄断法》(约束条件的交易)为由,对运营“乐天旅游”的乐天公司、“Booking.com(缤客)”及“Expedia(亿客行)”的日本公司共3家企业进行

了入内检查。这些公司可能阻碍了公平的价格竞争,扭曲了市场。开展网购及搜索网站等业务的大型“平台公司”提供的服务虽然便捷,但被指存在交易实际状况不透明等问题,公平交易委员会表示今后也将加强监管。

据相关人士透露,三家公司涉嫌从数年前开始,要求有意进驻网站的日本国内酒店等提供与其他竞争对手及酒店自家网站最低报价相同的价格,或提供最低价格。

要求以与竞争对手相比如同等以上的条件进行交易的合同条件被称为“最惠国待遇(MFN)条款”。此次的案例中,若其他公司或酒店接受直接预订时降价变得困难,则价格及服务层面的市场竞争恐不复存在。公平交易委员会认为这也可能不利于消费者,将展开详细调查。

围绕“平台公司”,公平交易委员会此前也以违反《反垄断法》的嫌疑,对电商平台美国亚马逊日本公司、美国苹果公司,提供民宿中介服务的美国“爱彼迎”展开调查。由于上述企业均采取整改措施,消除了违法状态,调查宣告结束。但去年3月,委员会因亚马逊日本公司在与自身官网上的商品供货商的交易中涉嫌违反《反垄断法》(滥用优势地位)再次进行了入内检查,现在仍在推进调查。

乐天表示,将全面配合公平交易委员会的检查。(刘峰)

▼贸易预警

美国对华淡水小龙虾尾肉启动反倾销调查

日前,美国商务部发布公告,对进口自中国的淡水小龙虾尾肉(Crawfish Tail Meat)启动第四次反倾销日落复审立案调查。与此同时,美国国际贸易委员会(USITC)对进口自中国的淡水小龙虾尾肉启动第四次反倾销日落复审产业损害立案调查,审查取消反倾销措施,在合理可预见期间内,涉案产品进口对美国国内产业构成的实质性损害是否将继续或再度发生。利益相关方应于本公告发布之日起10日内向美国商务部提交应诉登记。利益相关方应于5月1日前向美国国际贸易委员会提交回复意见,并最晚于6月13日前就该案回复意见的充分性向美国国际贸易委员会提交评述意见。

印度对华钢产品启动反倾销调查

近日,印度商工部发布公告称,应印度国内企业JSW Steel coated Products Limited提交的申请,对原产于或进口自中国、越南和韩国的镀铝锌合金扁钢产品(Aluminium and Zinc Coated Flat Products)启动反倾销立案调查。

海合会对添加剂作出保障措施终裁

日前,WTO保障措施委员会发布阿曼代表海湾合作委员会于4月3日向其提交的保障措施通报。海合会常务委员会对进口水泥、灰泥及混凝土用添加剂(Chemical Plasticizers)作出保障措施终裁,建议对超出一定进口量的涉案产品征收为期3年的附加关税,具体措施如下:对超过25.0354万吨的进口涉案产品第1年征收221美元/吨附加关税,第2年税额为199美元/吨,第3年税额为177美元/吨。本案调查期为2012年至2017年上半年。裁定自海湾合作委员会反国际贸易损害行为技术秘书局(TSAIP)在官方公报发布之日起生效。本裁定不适用进口自中国香港特别行政区、泰国等国家或地区的涉案产品。(本报综合报道)

“让公益走进仲裁,仲裁贴近企业”沙龙在京召开 各方热议增强企业在仲裁制度构建中的话语权

本报讯(记者 钱颜)4月14日,由国内多家仲裁机构、法学院校、商会、企业联合发起的“让公益走进仲裁,仲裁贴近企业”沙龙在京召开。

众所周知,仲裁因意思自治、灵活便捷、高效解决争端等特点,越来越受欢迎,逐渐成为商事活动中最重要的纠纷解决方式之一。但不容忽视的是,随着仲裁事业近年来的

快速发展,仲裁规则晦涩难懂,案件程序冗长等问题开始显现,如何增强企业在仲裁制度构建中的话语权成为业界关注的焦点。近期,由商会企业和多家仲裁机构联合成立的“企业仲裁之家”根据近2000家企业的意见,对原有的仲裁规则进行了全面梳理,针对旧规则的程序冗长、费用高昂、企业自我救济措施缺

失等问题提出了解决建议。这是中国乃至世界仲裁史上首个由企业自主研发的规则建议。

沙龙中,企业仲裁之家临时秘书长、中国国际商会仲裁研究所副主任郭峰根据企业提出的新规则意见在仲裁收费制度改革、引进第四仲裁员监督机制、调解前置、仲裁过程公开、程序大幅度缩减等方面做了汇报性解读。赣江新区国际仲裁院院长祝先进代表该院率先接受建议,愿将国际仲裁院作为实验田进行探索性改革并表示要加快企业家仲裁员建设,使这一由最终用户深度参与制定的游戏规则得以落地。

在世界500强企业乔达国际货运(中国)有限公司王京文看来,仲裁这种解决纠纷的途径在很多方面比诉讼更灵活,但发展却不如人意,根本原因是企业话语权缺失。奥芬

集团董事长郑健认可上述观点,并表示仲裁作为多元化的纠纷解决方式不应成为贵族游戏,应使更多的企业低成本地参与进来。中非信银投资管理有限公司方炜从“一带一路”视角谈到了仲裁应为谁服务的问题。北京外企管理咨询有限公司总经理李熠谈到了新规则建议如何使企业得到便捷与实惠的问题。山西力玖药业总经理赵立通过实践谈到了企业对于仲裁的需求。富华置地杨涛从房地产的角度谈了推进行业仲裁的必要性。

《民主与法制》社长周占华指出,新规则的落实要有跟进的监督机制。中国政法大学教授宋连斌对仲裁国际化和本土化进行了解读。法制网陈虹伟从《仲裁法》修改的角度谈了企业在仲裁中角色的问题。司法部研究员洪瑛谈到了企业对仲

裁未来发展方向的影响。原国务院法制办司长卢云华指出,仲裁事业改革要结合新时代的经济发展和企业需要。

最高法院高级法官曹守晔总结发言表示,制定仲裁规则应事前倾听市场主体的意见和建议,可以邀请企业直接参与制定,给市场主体以稳定的预期和信心,有利于企业接受和认同仲裁规则,提高仲裁的权威性,更好地发挥仲裁在定纷止争中的重要作用。仲裁新规则建议是一种创新尝试,只有植根于企业高效、低成本化解纠纷的需求,才能有长足的发展,真正发挥其准司法的作用。

来自北京温州商会、北京江西商会、北京高院、对外经贸大学、哈尔滨仲裁委、周口金融仲裁院、央广传媒、中国消费报、企业家代表近百人参加了此次沙龙活动。

