

做好知识产权运营 完善知识产权价值评估体系

发挥知识产权质押融资更大潜力

■ 本报记者 张伟伦

十三届全国人大三次会议表决通过的《中华人民共和国民法典》(以下简称《民法典》),在第二编物权中对知识产权出质作出规定。第四百四十条规定,债务人或者第三人有权处分的权利可以出质,其中包括可以转让的注册商标专用权、专利权、著作权等知识产权中的财产权。第四百四十四条规定,以注册商标专用权、专利权、著作权等知识产权中的财产权出质的,质权自办理出质登记时设立。知识产权中的财产权出质后,出质人不得转让或者许可他人使用,但是经出质人与质权人协商同意的除外。出质人转让或者许可他人使用出质的知识产权中的财产权所得的价款,应当向质权人提前清偿债务或者提存。

“《民法典》为知识产权质押制度的建设奠定了基础。”北京市朝阳律师协会知识产权专业委员会委员、北京市中盾律师事务所知识产

权部主任张亚男向《中国贸易报》记者表示,随着中国经济的高质量发展,知识产权质押融资将成为企业融资的重要途径,也将为中国经济转型升级提供新动力。他同时指出,在知识产权质押融资制度实施的25年里,虽然在帮助企业解决因缺少有形资产担保而带来的融资难问题上起到一定作用,但并没有发挥出知识产权质押融资的全部潜力,也没有成为企业尤其是中小企业融资担保的主要形式。

“知识产权质押的担保物是无形资产,与有形资产做担保物的抵押相比,具有权利和价值存在不稳定性、价值评估缺乏较为健全的评估体系和变现性差等特点。这是长期以来制约知识产权质押融资不能充分发挥其作用的重要因素。”张亚男说。

知识产权质押是当前商业管理的重要方面,也是促进现代经济创新发展的关键环节。但由于历史原

因,中国的民事立法有很多不完善之处,尤其是知识产权单行法律的立法独立于民事立法之外,这就导致知识产权从体系上欠缺民法思维。法律界人士普遍认为,此次《民法典》的颁布将有助于改变这种状况。

“事实上,知识产权质押融资的潜力没有释放出来也与中国国际市场地位分不开。”张亚男认为,长期以来,中国经济的发展主要依靠制造代工,这种国际分工地位和工业基础能力决定了中国的经济发展最初是以粗放式、劳动密集型为主的。

“大多数情况下,中国企业制造的产品版权不归自己所有,在流程上只是简单的生产和加工,其贡献的也只是劳动力,并不是知识、智慧。在此大背景下,企业最关心的是订单,知识产权则居于次要地位。”张亚男说,中国制造从拼数量、拼规模、拼价格、拼质量,最终在国

际分工中取得了重要地位,也仅仅称得上是制造业大国,并不能称为制造业强国。

“向国际分工中的高端产业链发展是当前中国制造业转型升级的关键,这其中,大力发展知识产权经济是必由之路。”张亚男说。

记者了解到,目前一段时期,知识产权作为质押物的确存在诸多现实问题,有很多环节需要探索。但不可忽视的是,这一领域具有巨大的商业价值,对推动企业管理和产品创新有巨大动力。尤其是,今后中国经济高质量发展不再以工厂设备、土地以及原材料供应等粗放的固定资产投资来实现增长,而将依靠中国创造,即利用科技创新、技术进步、文化创意等产生的知识产权作为发展的源动力。从这个角度而言,建立并完善好知识产权质押融资制度将能更好激发出中国企业的创新活力。

“有效推动知识经济的发展,做

好知识产权运营,将是中国摆脱传统制造代工经济模式不可或缺的‘一课’。”张亚男建议,充分利用知识产权价值,就要控制其风险,挖掘其潜力,从国家层面立法、定标准,完善健全知识产权价值的评估体系。一方面,金融机构要提高创新服务能力,贷前评估要综合企业业务、外部市场环境,以及内部经营管理等各方面因素,对知识产权的价值做出科学评估。另一方面,贷后要做到动态管理质押物,实时监控质押物价值。在质押物出现巨大贬值风险时,金融机构要主动作为,与企业携手共同控制风险,使质押物保值。

“与此同时,还要丰富质权实现方式,提高知识产权变现能力。国家应建立全国性的知识产权信息服务平台,提供丰富的知识产权交易资讯,使知识产权交易信息充分披露,让买家和卖家都能各取所需,便于供求双方交易。”张亚男说。



制图 耿晓倩

瑞典一家名为Neonode的公司起诉苹果,称苹果公司的滑行键入和滑动解锁侵犯了他们的专利。据外媒报道,这一诉讼在美国得克萨斯州西区法院提交,指控苹果基于手势的iOS系统导航和滑行键入键盘功能直接侵犯了Neonode的知识产权。(李峰)

参与国际仲裁 中企要有国际思维

中国企业在国际仲裁中败诉的比例很高,甚至被形容为“十案九输”。在日前举办的跨境仲裁研讨会上,君合律师事务所合伙人李清介绍,造成“十案九输”的主要原因并非国际仲裁歧视中国当事人,更多是由于中国当事人对国际仲裁不应诉,或者虽然应诉但是采用处理国内仲裁甚至国内诉讼的思维和方法处理国际仲裁造成的。

在实践中,很多企业出于惯性思维或沟通方便,倾向选择中国籍仲裁员或了解中国国情的仲裁员。“目前,中国真正熟悉国际仲裁规则、有国际影响力的仲裁员很少。在这种情况下选择中国籍仲裁员对中国当事人难有实际帮助。”李清指出,有在中国生活和工作经历的外国仲裁员较易理解中方当事人的管理制度、人事授权等各方面特点,容易理解

和宽容中方在合同履行过程中的瑕疵,是最好的选择。但是,这种仲裁员人选有限,在亚洲地区还好找一些。如果仲裁发生在欧洲地区,不要强求。

同时,中国企业非常看重业内声望高、名气大的仲裁员,这也是不可取的。“有地位的仲裁员可能意味着在评议案情的发言更有地位,但说服其他仲裁庭成员的能力并不取决于身份,而是更多取决于其对案件的投入程度。很多业界大咖手里的案件较多,未必能保证每一个案件所投入的时间。”李清认为,企业可以根据仲裁地点,选择当地有影响力的律师,相较异地仲裁员有一定“主场优势”。如双方有调解意向,选择大陆法系的仲裁员更好一些。普通法系仲裁员大多不愿意参与调解,通常建议当事人在仲裁庭外另找调解人。总的来说,选择仲

裁员的核心考虑因素有二,既要经验丰富,还对首席仲裁员乃至对方指定的仲裁员有影响力。而准据法不是考虑问题的关键。

李清强调,参与仲裁的证人证言必须由证人自己写,不能由律师或企业代写。只能在确认证人真实意思表示的情况下协助润色文字,删除不必要部分,突出重点。此外,在出庭前,要对证人进行培训,确保证人明白自己要证明的事实要点,不能出现证人书面证言与出庭发言不一致的情况。证人出庭过程中,即使懂英文也要使用翻译,给回答问题留出足够的考虑时间。如果企业没有适合的翻译人选,最好使用案件秘书推荐的职业翻译,关于开庭书记员、开庭座位、当事人休息房间等细节问题也要提前和案件秘书确认。(穆青凤)

『人人车』如何巧解商标危机?

2016年,北京人人车旧机动车经纪有限公司(下称人人车公司)收到华为开发者联盟、百度手机助手、苹果商店等转发的北京好车无忧信息技术有限公司(下称好车无忧公司)发出的投诉函,要求相关平台下架人人车公司的“人人车二手车”等APP。此后,好车无忧公司等先后在北京多个法院起诉人人车公司侵犯了“人人车”(下称涉案商标)注册商标专用权,后又主动撤回起诉。

2016年12月22日,人人车公司向北京知识产权法院提起确认不侵权诉讼。近日,北京市高级人民法院(下称北京高院)对该案作出终审判决,认定人人车公司未侵犯好车无忧公司涉案注册商标专用权,维持了北京知识产权法院作出的一审判决。

对此,北京达晓律师事务所主任林蔚表示,《最高人民法院关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释》(下称《解释》)第十八条规定,在被警告人遭受侵权警告,而权利人怠于行使诉权使得被警告人处于不安状态的情形下,被警告人能够获得司法救济的途径。由此可见,确认不侵权之诉的立法目的在于规制权利人滥用诉权。

“《最高人民法院关于修改〈民事案件案由规定〉的决定》规定了商标权和著作权的确认不侵权之诉,不过并未明确相关案件的受理条件。《解释》虽然仅针对的是专利案件在司法层面上明确不侵权之诉的受理条件,但鉴于该制度所保护权利的类型性和设计目的的一致性,通常在确认不侵犯商标权和著作权案件中的受理条件时也参照适用。”林蔚表示。

在林蔚看来,确认不侵权诉讼的制度目的在于赋予相对方诉权,使其能够通过司法途径尽快结束其与权利人之间不稳定的法律状态,避免因法律权利义务的不确定状态对其正常的生产经营持续造成负面影响。“对于被警告人而言,在被警告人向权利人催告其行使诉权后,权利人既不撤回警告,也不提起诉讼,如果不采取任何法律措施,将致使被警告人的行为是否构成侵权处于不确定的状态,严重影响其正常的生产、经营活动,同时对其商誉也会造成较大的负面影响。”

“该案对企业维权具有重要的借鉴意义。在司法实践中,一旦被起诉侵权,势必影响一个企业的经营和商誉。在权利人提起侵权诉讼之前,率先提出请求确认不侵权诉讼,一方面可维护合作企业的信任,另一方面在管辖的选择上也可以处于主动,使自己在纠纷中占据一定优势。”林蔚说。

林蔚表示,知识产权侵权诉讼通常伴随着不正当竞争行为,权利人为维护其合法权益,以其享有的知识产权为根基,对侵权人提起诉讼,是正常的维权措施。然而在实践中,由于涉嫌侵权的行为较为复杂,权利人可能暂时并未决定是否起诉,又为了避免对方可能的侵权行为,采取发函警告、要求平台下架等措施,导致被警告人不断接到侵权警告。(孙芳华)

《民法典》新规打破合同“僵局”

■ 本报记者 陈璐

行解读。《民法典》增加了不少新规则,比如增加了合同僵局中的解除制度、不定期合同的解除制度、解除权行使的除斥期间、解除时违约责任承担规则,对典型合同中解除规则的修改等。

“合同解除分为法定解除和约定解除,实践中,大部分合同的解除还是通过法定解除进行的。”刘凯湘指出,《民法典》对法定合同解除情形未进行修改,《民法典》第563条承袭原来《合同法》第94条的规定。因新冠肺炎疫情,很多纠纷和争议都围绕法定解除条件之一的不可抗力进行。虽然按照法条文义规定,“因不可抗力致使不能实现合同目的”,但在实操层面,还是通常考虑该合同在事实和法律上是否能履行。对此,可以参考最高人民法院于4月16日和5月15日发布的如何适用不可抗力解除合同的司法解释,此外,第3个司法解释正

在征集意见中,也将出炉。

当约定解除条件出现时,是否一律支持解除?刘凯湘强调,在遵从意思自治和契约自由的情况下,也存在例外情形。比如,《全国商事审判工作会议纪要》第47条,合同约定的解除条件成熟时,人民法院还需审查违约方的违约程度是否显著轻微,是否影响守约方合同目的实现,根据诚实信用原则,确定合同是否解除。

合同解除只能走公力救济途径或私力救济途径,还是同时进行,这一争论持续多年。刘凯湘认为,由于原《合同法》第96条规定不完善,导致司法实践中法官往往感到无所适从,出现裁判结果各异的情况,《民法典》进行了妥善的补充,上述三种方式皆可适用。

据悉,之前《民法典》二审稿本来在合同分编第353条有一个第3款,即,“合同不能履行致使不能实现合同目的,有解除权的当事人不

行使解除权,构成滥用权利对方显失公平的,人民法院或者仲裁机构可以根据对方的请求解除合同,但是不影响违约责任的承担。”在1月的最后一次讨论会上将其删去。然而,5月22日《民法典草案送审稿》又恢复规定了该制度,并且做了重大修改,也即《民法典》第580条第2款。

刘凯湘认为,虽然赋予违约方合同解除权有“效率违约理论”的影子,但其最重要的考量在于实践中客观存在的合同僵局很难通过其他途径妥善解决,比如,在合同陷入僵局的情形下,守约方可能利用自己处于道德的制高点,转而谋取利益最大化,而使对方陷入艰难境地,此时,就需要基于诚实信用、公平原则而给予当事人合理打破合同僵局的路径选择。当然,由于违约方合同解除权可能引发道德风险,因而对其适用更为严格的条件,且程序上必须通过公力救济的方式。

后疫情时代走出去企业风险管理培训班举办

本报讯 日前,后疫情时代走出去企业风险管理培训班在线上举办。本次培训由中国国际经济贸易仲裁委员会山东分会与山东省工商业联合会联合举办。

暨仲裁员、北京市君都律师事务所创始合伙人谭敬慧以“一带一路工程合同法律风险防范”为主题进行授课,从国际工程投资建设发展问题和国际工程建设合同法律问题切入,阐释了国际工程的四大要义,即国际工程法律体系的四大要义,即国际工程法律体系、项目资源和争议解决机制。以“一带一路”投资建设发展为背景,谭敬慧梳理了国际工程需要着重关注的热点问题,包括项目前期、招标采购与中标、合同管理、保函管理、资源平台搭建、劳动管理、争议解决七个方面。她总结道,风控理念贯穿工程项目管理的全流程,树立规则意识,做好合同审查,实现法律价值最大化。

暨仲裁员王彤从企业管理的角度解析企业风险的内涵和外延,介绍了企业风险管理的起源、发展脉络以及现状。结合后疫情时代的国际背景,王彤分析了造成国内企业走出去失利的主要因素,并提示海外经营面临的法律风险具有复杂化、专业化、多样化的特征,包括环境保护、公司治理、知识产权等多方面,可能给企业造成巨大损失。根据企业走出去面临的主要法律风险,王彤重点讲解了《反海外腐败法》《外国公司问责法》两部法案,并就企业应对提出建议。她指出,企业扩大生产经营是走出去的直接动因,风险管理应以维护企业正常生产经营为中心开展,树立一把手负责、全员参与、目标明确的风控文化,在合规工作方面主动发力,建立走出去企业海外合规管理体系。

(来源:中国国际经济贸易仲裁委员会)

贸易预警

美就光伏电池337案作出终裁

2019年4月,应韩国公司和美国申请,美国国际贸易委员会决定对我光伏电池及其下游产品发起337调查。晶科能源有限公司、隆基绿能科技股份有限公司等7家中国企业涉案。

6月3日,美国国际贸易委员会就本案作出终裁,认定我晶科能源有限公司、隆基绿能科技股份有限公司等涉案企业生产的上述产品不侵权,并终止该案调查程序。

加拿大对华胶合板启动“双反”调查

日前,加拿大边境服务署发布公告称,应加拿大和加拿大硬木胶合板和单板协会提交的申请,对原产于或进口自中国的装饰和其他非结构胶合板启动反倾销和反补贴立案调查。

土耳其对进口聚对苯二甲酸乙二醇酯启动保障措施调查

近日,土耳其贸易部发布公告,应土耳其国内生产商的申请,对进口聚对苯二甲酸乙二醇酯启动保障措施立案调查。本案终裁结果最早将于9个月后公布。

美作出玻璃容器反补贴损害终裁

日前,美国国际贸易委员会投票对进口自中国的玻璃容器作出反补贴产业损害否定性终裁,裁定美国商务部终裁裁定存在补贴行为的涉案产品未对美国国内产业造成实质性损害,根据美国国际贸易委员会的否定性裁定,美国商务部将对进口自中国的玻璃容器颁布反补贴税令。在该裁决中,5名委员均投否定票。(本报综合报道)

中国出口商品品牌评价

