

国际仲裁要善用专家证人

■ 本报记者 王煜

随着“一带一路”建设的推进，国际工程项目将进入稳步发展的新形态中。与之相伴的国际工程争议解决也受到相关企业的关注与重视。在国际工程争议解决当中，专家证人问题是较为热点的问题。

北京仲裁委员会、北京国际仲裁中心林志伟秘书长在日前北京仲裁委员会、北京国际仲裁中心等机构共同举行的“中外专家论道新形势下国际工程争议解决的相关热点问题”座谈会上表示，北仲近年来在大量处理建设工程案件的过程中，发现案件通常采用的鉴定辅助方式存在一定不足，而专家证人制度则是一种可以弥补鉴定制度不足的方式。

据悉，专家证人模式和司法鉴定模式是两大法系各自特有的法律文化在司法制度中的典型反映。英美法系的当事人主义理念、大陆法系的职权主义色彩在各自的刑事鉴定制度上打下了深刻的烙印，基于这种深层法律文化的差异，专家证人制度与司法鉴定制度表现出不同的制度安排。北京海外君合工程咨询有限公司

公司董事长、北仲仲裁员崔军表示，专家证人制度与鉴定制度在形式上具有差异但是其目的殊途同归，即都需要依据自身的专业知识和案件事实，以及其他相关因素，做出专业性的判断。

记者了解到，在大型建设工程案件中，工程索赔及争议常有发生。它们可能由多种原因引起，比如进度延误、设计或施工缺陷、付款迟延等。在这些情况下，专家可以就与建设项目有关的技术问题提供公正和专业的意见，为相关争议的解决发挥至关重要的作用。在国际工程领域尤为突出的是工期专家和工料测量专家，实际上大部分国际工程案件中都会请二者出庭作证。

在仲裁过程中经常会发生当事人的预期与实际仲裁不一致的情况。HKA Global Limited 合伙人、中国区负责人郑宝强表示，国际仲裁中，大部分情况下，当事人聘请的律师会要求专家证人对某一个专业问题出具专业意见。有时，仲裁庭也会直接就某些特定的

问题，要求专家在某个问题或某一个事情上出具专业意见。不管是哪种形式，专家都需要对仲裁庭需要了解的某个问题给出专业意见，以帮助仲裁庭做出相关判断和裁决。

在专家证人出具专家意见的过程中，每个不同的实体单位对专家证人所发挥的作用可能有自己的预期。如实践中中国企业一方可能会认为，企业出资请专家出具专业意见，专家应给其案子做“辩护”，需要尽力去支持客户的诉求，发挥类似于辩护人的作用。有的企业或者律师甚至要求专家证人出具一些没有事实依据或者证据支持的意见，或者超越专家证人的专业范围，要求专家证人在其他领域出具相关意见。

对此，郑宝强表示，专家证人不是辩护人，不是律师，也不是客户的代理人。专家证人的职责和职能是给仲裁庭提供专业意见并帮助仲裁庭作出判断，其需要在有限的材料中为仲裁庭提供一个合理、专业并可以被信服报告。专家证人的职责要求其对于仲裁庭负

责，坚守职业操守，尽量保持独立性与公正性。对此，客户需要了解并正视专家证人在仲裁中所发挥的作用。专家证人可以用自身专业的方式解决客户“有理说不清”的问题，以一种更容易被仲裁庭采纳的方式，把客户想表达的意思传达清楚。不同专家的独特性也可以更好地满足客户的需求，在仲裁中达到更好的效果。

国际仲裁中的证据保存是至关重要的一点。郑宝强强调，“巧妇难为无米之炊”，证据缺失也会导致客户预期与现实仲裁结果不相符。总体来看，中国企业在从事贸易活动中对证据的保存仍较为薄弱。实践中经常发生的情况是企业相关负责人没有注意保存重要记录，或者因保管不当，导致证据丢失。随着近年来中国经济的飞速发展和全球化进程的推进，越来越多的中国企业开始谋求海外发展，与外国企业签订国际工程合同。在此过程中，中国企业需要充分了解当地市场环境和法律法规，保存相关证据，以便及时应对各种变化。

完美世界索赔千万终审获赔50万元

本报讯 完美世界(北京)软件科技发展有限公司与上海游奇网络科技有限公司、上海乐多趣科技有限公司不正当竞争纠纷案二审文书已于近日公开。记者了解到，因完美世界为《射雕英雄传》《神雕侠侣》《倚天屠龙记》及《笑傲江湖》金庸武侠小说游戏软件改编授权方，认为上海游奇公司等未经完美世界许可，擅自打造游戏《新葵花宝典》，曾向一审法院诉求判令上海游奇公司、乐多趣公司立即停止侵权及不正当竞争行为，并向完美世界赔偿经济损失1000万元。

一审法院判决上海游奇公司赔偿完美世界经济损失50万元及合理支出2.75万元，乐多趣公司对其中的20万元经济损失及1万元合理支出承担连带赔偿责任。完美世界以一审判决赔偿过低，认定事实部分错误等为由提起上诉；二审法院审理认为，一审判决认定事实清楚，判决驳回上诉，维持原判。

北京凯信律师事务所律师张莹告诉记者，该案争议焦点主要在于改编权侵权及不正当竞争的

法律责任承担问题。一般来说，法院会参考作品的市场价值及影响力、当事人主观过错、侵权内容所占比例及发挥的作用、侵权持续时间、行业利润、被侵权作品损害等因素，酌情确定赔偿数额。根据《最高人民法院关于审理侵害知识产权民事案件适用惩罚性赔偿的解释》规定，只有故意且侵害知识产权情节严重，才能承担惩罚性赔偿责任。本案中，完美世界没有提供相应证据证明公司实际损失，也未证明上海游奇公司、乐多趣公司的违法所得，从而导致索赔千万，最终获赔50万元的结果出现。

“近年来网络游戏著作权侵权现象频发，该行业侵犯著作权犯罪行为呈现环节深度分散、跨区域等特点，在这类案件中权利人的实际损失和侵权人的违法所得往往难以查明。因此企业应对市场上可能出现的侵权行为进行监督，完善其知识产权保护体系，从而避免著作权侵权给公司造成的损害进一步扩大。”张莹说。(钱颜)

海南自贸港国际商事争议解决论坛举办

本报讯 由中国国际经济贸易仲裁委员会海南仲裁中心、海南省律师协会、“一带一路”律师联盟海口中心联合主办的以“加强琼港合作，打造仲裁高地”为主题的海南自贸港国际商事争议解决论坛近日在海口举办。

仲评副主任兼秘书长王承杰表示，近年来，海南自贸港蓬勃发展，不断取得新成就，而随之而来的商事纠纷也会逐渐增多。仲裁作为国际通行的争议解决方式，在处理跨境商事纠纷中发挥着不可替代的作用。对于如何进一步推进海南自贸港争议解决法律服务市场面向香港的开放力度，有助于促进琼港优势互补。海南省律师协会会长符琼芬表示，海南省律协十分重视和香港法律服务业的交流与合作，不断扩大海南法律服务市场面向香港的开放力度，未来也将继续响应海南省政府提出的深化琼港合作的号召，为琼港法律服务业的融合发展作出贡献。

(来源：中国国际经济贸易仲裁委员会)

贸易预警

阿根廷终止对华自行车反倾销调查

阿根廷经济部日前在阿根廷《官方公报》发布公告，终止对原产于中国的车轮直径大于26寸、无论有无变速器的自行车的反倾销调查，决定不征收反倾销税。公告自发布之日起生效。

2022年12月5日，阿根廷经济部贸易秘书处发布公告，对原产于中国的车轮直径大于26寸、无论有无变速器的自行车启动反倾销调查。

墨西哥对华金属膜塑料气球启动反倾销调查

墨西哥经济部近日在官方公报发布公告，应墨西哥企业的申请，决定对原产于中国、不论进口来源的金属膜塑料气球启动第一次反倾销日落复审调查。案件调查期间，原审终审确定的反倾销措施持续有效。本案倾销调查期为2022年1月1日至2022年12月31日，损害调查期为2018年1月1日至2022年12月31日。

美国对折叠礼品盒发起反倾销调查

美国商务部日前发布公告，对进口自中国的折叠礼品盒发起第四次反倾销日落复审调查。与此同时，美国国际贸易委员会对中国涉案产品发起第四次反倾销日落复审产业损害调查，审查若取消反倾销措施，在合理预见期间内，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日内向美国商务部进行应诉登记。利益相关方应于2023年7月3日前向美国国际贸易委员会提交回复意见，并最晚于2023年8月10日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。

美国对活性炭发起反倾销调查

美国商务部近日发布公告，对进口自中国的活性炭发起第三次反倾销日落复审调查。与此同时，美国国际贸易委员会对中国涉案产品发起第三次反倾销日落复审产业损害调查，审查若取消反倾销措施，在合理预见期间内，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日内向美国商务部进行应诉登记。利益相关方应于2023年7月3日前向美国国际贸易委员会提交回复意见，并最晚于2023年8月15日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。(本报综合报道)



制图 耿晓倩

威尔逊航空航天公司近日在华盛顿西区联邦地区法院对波音公司提起诉讼，指控波音公司侵犯了与美国宇航局空间发射系统火箭有关的商业秘密。该案目前正在等待法院开庭审理。(李清)

酒类行业须多措并举加强知识产权保护

“酒类产品尤其是名优酒类产品具有高附加值、高流通率和快消费性等特征，高额利润驱使不法分子大量实施侵犯酒类企业知识产权的违法行为，使得酒类行业成为群众反映强烈、社会舆论关注和侵权假冒多发的重点领域。”在日前举办的酒业知识产权保护研讨会上，四川大学法学院创新与竞争法研究中心主任袁嘉表示。

当前知识产权侵权网络化趋势

明显，侵权手段呈现出隐蔽化和专业化的特征，导致案件线索获取和证据固定难度加大。泸州老窖股份有限公司知识产权保护中心总经理熊开刚表示，酒类行业知识产权侵权呈现出越打越散、越打越多和越打越难的趋势，保护名优白酒知识产权存在缺乏专门立法规制、定罪量刑证据搜集和民事诉讼维权难度大等打击难题。

围绕这些乱象，四川剑南春(集

团)有限责任公司知识产权保护处副处长刘俊介绍剑南春在知识产权保护中所采取的相关举措，主要包括：多措并举加强假冒防范，如采用多种防伪技术、利用各类防伪标识和开发专门包装设计等；采取企业自查、行业联动、行政执法和刑事打击等多重手段保护企业合法权益；围绕行政保护、司法保护、线上维权和民事索赔等方面，完善维权思路和应对办法。

网络直播正火热，通过直播平台进行酒品销售也不罕见。同济大学法学院教授张伟君表示，商家通过销售展示行为，以流量吸引消费者兴趣，假冒商品的许诺销售行为在网络平台销售中产生的影响较大。对于商品提供者和直播者的责任认定如何用商标法进行解决，他认为有以下三种途径：一是根据《商标法》第48条，以广告宣传过程中使用商标来追究责任；二是根据《商

标法》第57条，销售假冒商品来追究直播者责任；三是根据《商标法》第57条中的其他侵权责任，认定为直播带货是帮助销售帮助侵权行为。

“酒类行业的商标保护应当把握一定界限，以防止侵权为底线，同时也需要考虑企业发展与区域发展的利益平衡问题。此外，在商标保护的过程中应当避免过度保护导致的对公共资源的垄断性使用。”贵州省高级人民法院民三庭庭长杨方程说。(穆青凤)

从“曼联”商标案看规制商标恶意注册的制度优化

■ 梁翠翠 赵玲

提起曼联，大家对这只传奇的英超足球俱乐部都不陌生，它不仅曾多次夺得英超联赛冠军，也曾经问鼎欧洲足联欧洲联赛冠军。今年，曼联在2022/2023赛季欧联杯淘汰赛中以2比1逆转巴萨，晋级欧联杯16强。与此同时，其与施某某的商标案件也迎来了强势逆转，可谓双喜临门。

曼联足球俱乐部的英文名称是“MANCHESTER UNITED FOOTBALL CLUB LIMITED”，简称为“MAN UTD”或者“MUFC”。施某某在多个类别抢注了曼联的“MAN UTD”商标。曼联自2014年开始就开启了漫长的维权之路，有些案件甚至打到了最高人民法院，但是结果并不尽如人意。而就在这个月，国家知识产权局做出的三份无效宣告裁定支持了曼联的请求，裁定认为施某某注册商标并非以使用为目的，而是具有恶意囤积商标资源或获得不正当利益的故意，该行为扰乱了正常的商标注册管理秩序，有损于公平竞争的市场秩序，从而裁定第35185661号“MANUTD”商标、第35178714号“MANUTD”商标、第35173762号“曼魔 MANUTD”商标无效。曼联持续9年的维权之路终

于迎来了胜利的曙光。

笔者认为，从这三件案件中可以感受到我国打击商标恶意抢注的力度和决心。国家知识产权局于1月13日发布了《中华人民共和国商标法修订草案(征求意见稿)》，对遏制恶意商标申请行为的措施进行了全面系统的规定。本文将针对征求意见稿涉及的打击商标恶意注册的条款进行粗浅的分析。

征求意见稿以问题为导向，针对目前以注册为保护基础，申请在先原则的商标体系所带来的商标恶意注册频发的现状，强化商标使用义务的同时，对打击商标恶意注册行为进行了体系化的梳理。

征求意见稿的第二十二条明确了“商标恶意注册申请”的定义，列举了五种违法情形。该条款全面涵盖了绝对理由、相对理由和兜底条款，为国家知识产权局直接驳回商标恶意申请、商标权利人对恶意申请进行异议和无效提供了坚实的法律基础。相信有不少公司有过这样惨痛的经历，通过异议或者无效打掉了对方的商标注册，而对方就像一只打不死的小强一样不断地进行重复申请并获得初审公告或者注册，商标权利人只能重复对其进行

异议或者无效，亦造成行政资源的浪费。如果征求意见稿的上述条款能够得以通过并生效，国家知识产权局可以基于该条款直接驳回申请，这无疑可以使打击恶意商标申请的关口提前。

征求意见稿建立恶意抢注商标强制转移制度，加强了对于商标权利人的救济，重在实现实质性公平正义。根据征求意见稿第四十五条规定：对违反本法第十八条、第十九条规定，或者违反本法第二十三条规定以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标的，在先权利人可以请求将该注册商标转移至自己名下。

征求意见稿明确了恶意注册商标被宣告无效后应当对注册后、宣告无效前的侵权行为承担法律责任，并提高对商标恶意注册的惩罚数额。根据现行商标法第六十八条的规定，对恶意申请商标注册的，根据情节给予警告、罚款等行政处罚；对恶意提起商标诉讼的，由人民法院依法给予处罚。但该条款并未对罚款处罚数额做出明确规定，这无疑会增加商标执法部门的执法难度，从而使处罚成效大打折扣。而征求意见稿第六十七

条给出了明确的规定：恶意申请商标注册的，由负责商标执法的部门给予警告或者五万元以下罚款；情节严重的，可以处五万元以上最高不超过二十五万元的罚款。有违法所得的，应当予以没收。该条款明确地规定了处罚数额，使得试图实施侵权行为者对风险有了更加直观的判断，相信该规定相较现行规定会给恶意注册申请人带来更大的威慑力。

征求意见稿加强了商标代理行业的监管，堵上了部分恶意申请商标注册行为的源头，具体涉及第六十八、六十九、七十、八十六条。商标代理机构的从业人员具有一定的专业知识，本应为客户的商标保护提供专业的建议。但是有一些机构却利用法律的漏洞诱导客户进行不当的商标注册或者诉讼，谋取不正当利益，例如大量抢注国外品牌然后高价卖给权利人，抢注商标后在淘宝等平台进行恶意投诉等等。商标代理机构从业人员的诚信行为是滋生恶意行为的一个重要因素。征求意见稿显然加大了商标代理行业的监管力度，让商标代理行业回到健康的轨道上来。

(作者单位：中国贸促会专利商标事务所)



中国贸促会专利商标事务所
CCPIT PATENT & TRADEMARK LAW OFFICE



贸促专商微信公众号