

知识产权运营管理法律实务丛书

知识产权运营管理 法律实务与重点问题诠释

傅宏宇 谭海波 ◎ 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

知识产权运营管理法律实务丛书

知识产权运营管理 法律实务与重点问题诠释

傅宏宇 谭海波 ◎ 著



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权运营管理法律实务与重点问题诠释 / 傅宏宇,
谭海波著. —北京: 中国法制出版社, 2017. 5
(知识产权运营管理法律实务丛书)
ISBN 978 - 7 - 5093 - 8515 - 9

I. ①国… II. ①傅…②谭… III. ①知识产权保护
—研究—中国 IV. ①D923. 404

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 092085 号

策划编辑/责任编辑: 马金风 (editormjf@163.com)

封面设计: 杨泽江

知识产权运营管理法律实务与重点问题诠释

ZHISHICHANQUAN YUNYING GUANLI FALÜ SHIWU YU ZHONGDIAN WENTI QUANSHI

著者/傅宏宇, 谭海波

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/710 毫米×1000 毫米 16 开

版次/2017 年 5 月第 1 版

印张 / 23.25 字数 / 309 千

2017 年 5 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 8515 - 9

定价: 68.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66033393

值班电话: 66026508

传真: 66031119

编辑部电话: 66070046

邮购部电话: 66033288

(如有印装质量问题, 请与本社编务印务管理部联系调换。电话: 010-66032926)

序 言

知识产权作为舶来的制度，在我国的发生发展有着深刻的时代印记。对知识产权本身的定义，对各项知识产权内涵的确定，对知识产权法律保护机制的调试，在我国知识产权制度建立的三十多年来，不仅在学界广受争议，而且备受公众关注，甚至往往成为经济领域国际舆论的焦点。无论是制度创新倒逼改革发展，还是改革发展推进制度创新，我国知识产权制度的建设在一个相对较短的时间内取得了伟大的成就，立法技术不断推进，知识产权行政管理和司法审判成为我国法制建设和体制改革的标杆，各年政府工作报告多将知识产权保护作为当期重点工作之一。良好的知识产权制度环境催生了（或顺应了）社会经济发展对知识进行权属界定以推动信息传播并促进创新的需求。目前，从知识产权保有量的角度，中国已经成为世界瞩目的知识产权大国，知识产权研究和探讨方兴未艾，国家知识产权战略、国家品牌计划等知识产权政策框架正稳步推进，知识产权热潮催生知识产权经济，成为我国国家和企业核心竞争力的重要组成。

作为知识产权制度的研究者与参与者，笔者为我国知识产权制度建设的伟大成就倍感欣慰。伴随着我国经济高速增长的三十年，我国知识产权制度经历了发展的黄金时期。一方面是世界关注产生的持续的改革动力。作为中国入世的核心承诺，我国知识产权制度的构建与完善从未脱离国际舆论，其根本原因在于这是一个高度国际化的制度领域，是国际经济贸易规则的核心组成。国际同行的意见和建议构成了发展我国知识产权制度的理论依据，中国知识产权的制度实践在提

高我国制度话语权的同时，也为其他国家实施和发展知识产权制度提供了重要参考。另一方面是我国发展知识经济的内生需求。作为内生增长的核心驱动力，持续有效的知识产品供给不仅被我国经济和科技部门高度重视，也成为行业与企业自发关注的焦点——虽然这些焦点多以“抄袭”或“知识产权侵权”为主题。

近年来，我国的经济发展进入新常态，供给侧改革逐渐发力，产业结构优化升级需求增加，知识产权在其中的角色愈发重要。在此背景下，知识产权制度的关注点逐渐从权利的确认和保护，转化为权利的管理和利用。通过有效管理，优化知识产权配置，提高知识产权价值，同时鼓励知识产权利用，将知识产权存量转化为增量，通过市场交易实现知识产权的价值，从而有效发挥知识产权促进信息传播，增加市场竞争，提高科技水平的社会经济效能。

知识产权制度在我国的发展一直饱受争议，目前对于如何管理、运用知识产权以提高社会福利这一问题存在不一致的意见。长期以来，我国依赖存于知识产权制度建设至上而下推进的模式，即知识产权制度建设并不是基于企业的自发性需求，而必须通过国家政策或行政措施提供非市场化的激励。如专利申请财政补贴产生大量不必要的专利申请和授权，又如自主创新限制了对已有知识产权的合理利用。究其原因，笔者认为其核心在于对知识产权制度本身的理解存在误区。知识产权是一项基于市场的产权制度，即通过授予知识创造者有限的法定垄断权，促进信息创造和流通，推动产品和服务细分，产生多样化的知识产品。知识产权的经济价值需要通过在知识市场上流通得以实现，知识市场可以更有效率地利用知识产权（或一项知识产权的部分权利），以增加竞争的方式促进创新，创造更大的经济价值，并通过调整知识经济参与者的关系，对经济价值进行合理分配。因此，知识产权制度本身就是创造价值的，其价值实现的基础在于对知识产权的权利取得、权利管理、权利保护方面的成效判断及理性决策，并利用市

场机制对知识产权进行有效利用，以实现最大化的经济价值。以国家为主导的知识产权制度旨在构建合理的交易体系，维护知识产品市场的正常秩序，完善产权分配和保护机制，不应过度干涉知识产品市场的运行机制，否则将扭曲市场信号，造成激励错配，降低市场效率，同时也影响价值的分配。

基于以上背景，立足于现有的制度成果和研究积累，本书重点着眼知识产权管理运营中的法律问题，并以价值实现为导向，提出意见和建议。本书并没有采用知识产权法学研究一般依循的各项权利单独分析的体例，而是将著作权、专利权、商标权等作为整体的对象，站在知识产权管理者和运营者的角度，横向分析其中存在的综合性问题（第一部分）和行业性问题（第二部分）。这样的研究思路可以避免单独研究各项知识产权造成的重复和空白，也为读者提供一系列相对全面，易于操作的研究结论。本书是笔者数年来为北京外国语大学法学院硕士研究生开设“知识产权管理”课程的阶段性成果总结，各章节题目的提出，分析框架的确立以及研究的推进都获得了参与课程的同学的大力支持，在此向为本书贡献过才华和努力的同学表示感谢。由于时间和篇幅有限，本书无法涵盖知识产权管理运营中的全部法律问题，而价值实现的导向也决定对特定问题的分析尚存不周严之处，恳请读者指正，期待在下一版中做得更好。

傅宏宇

目 录

上篇 知识产权运营管理基本法律问题

第一章 知识产权运营管理基本法律问题综述	3
第二章 知识产权许可与垄断	13
第一节 知识产权的实施与运用	13
第二节 知识产权许可合同	14
一、许可合同的种类	14
二、许可合同的法律关系	15
三、许可合同的条款	17
四、许可合同的效力	23
第三节 专利许可	24
一、交叉许可	24
二、专利池许可	25
三、专利强制许可	26
第四节 商标许可	28
一、商标许可的原因及意义	28
二、商标许可的种类	28
三、商标许可中的问题	29
第五节 著作权许可	31
一、著作权集体管理组织对外许可	32
二、著作权法定许可	33

第六节 知识产权许可限制条款的垄断问题	34
一、搭售	35
二、回授	36
三、价格限制	37
四、地域限制	38
第三章 知识产权资本化与运营管理	39
第一节 知识产权资本化	39
一、知识产权资本论概述	39
二、知识产权资本化的重要性	40
三、知识产权资本化的特点	40
四、知识产权资本的风险	41
五、知识产权资本化的条件及方式	43
六、知识产权资本的价值评估	47
七、相关问题的讨论	49
第二节 知识产权运营	51
一、知识产权运营概述	51
二、知识产权运营的成功要素	52
三、知识产权运营的主要实施方式及其实施情况	54
第四章 知识产权价值评估及适用	65
第一节 知识产权价值评估概述	65
一、知识产权概述	65
二、企业知识产权评估的特性	66
三、知识产权评估的必要性	67
第二节 知识产权评估基础问题探究	69
一、知识产权评估基本原理	69
二、执行知识产权评估的从业者	71
第三节 知识产权评估方式细究	74
一、知识产权评估方法	74
二、知识产权评估时的考量因素	77
三、我国知识产权评估存在的问题及改进建议	84

第五章 商业秘密的管理和利用	86
第一节 商业秘密概述	86
一、商业秘密的发展趋势	86
二、商业秘密的法律属性比较研究	90
第二节 企业商业秘密管理	92
一、商业秘密的威胁来源研究	92
二、应对威胁的企业管理措施	96
第三节 商业秘密下的竞业禁止协议相关法律问题研究	99
一、竞业禁止概述	99
二、竞业禁止的沿革	100
三、竞业禁止与保密协议辨析	101
四、相关竞业禁止协议参考范本	106
第四节 企业商业秘密相关制度的构建	109
一、聘请顾问	110
二、部门的集中管理	110
三、分散的树形管理	111
第六章 品牌保护、管理、运营与价值实现	112
第一节 品牌概述	112
一、品牌的概念	113
二、品牌的具体内涵	115
第二节 企业品牌战略	119
一、我国企业战略品牌的问题	119
二、我国企业品牌战略的发展建议	120
第三节 品牌战略实施的重要方式——特许经营	122
一、特许经营的概念	122
二、特许经营相似概念比较分析	125
三、特许经营概念的实践确认	126
四、特许经营认定的强制性	127
第四节 特许经营中的商标	128
一、特许经营协议中的商标保护	128

二、特许经营协议终止后义务	129
第五节 特许经营中的著作权	130
一、职务作品问题	130
二、特许经营协议终止后义务	131
第六节 特许经营中的专利和商业秘密	131
一、特许经营中的专利	131
二、特许经营中的商业秘密	132
第七节 特许经营注册程序	133
一、美国关于特许经营注册的规定	133
二、我国关于特许经营注册的规定	134
第八节 国际层面的特许经营	136
第九节 特许经营面临的网络挑战	137
第七章 知识产权管理中的人力资源法律问题	140
第一节 知识产权管理中的人力资源概述	140
一、概念辨析	140
二、发展沿革	142
第二节 知识产权人力资源类型及人员配置	142
一、知识产权人力资源的种类	142
二、企业知识产权专业的人力资源配置	144
第三节 知识产权人力资源管理制度	144
一、知识产权人力资源筛选	144
二、知识产权人力资源培训	150
三、知识产权人才激励机制	151
四、知识产权人员离职	159
第四节 我国知识产权人力资源管理体系的完善建议	160
一、明确企业职务发明权利归属的划分	160
二、完善知识产权人才的激励机制	162
第八章 知识产权贯标：概念、适用及成效	163
第一节 知识产权贯标概述	163
第二节 知识产权贯标相关法律文件研究	165

一、《企业知识产权管理规范》	165
二、《国家知识产权局办公室关于启动企业知识产权 管理标准推行工作的通知》	170
三、《关于全面推行〈企业知识产权管理规范〉国家 标准的指导意见》	171
四、相关文件通知中的贯标内容	173
第三节 主要省市知识产权局的具体适用	174
一、主要省市知识产权局出台的地方性文件	174
二、各省市知识产权局实践措施	175
第四节 知识产权贯标的成果	177
一、企业知识产权管理体系认证数量	177
二、具体企业知识产权管理体系的成果	178
三、知识产权管理体系认证的认证机构	179
四、全国知识产权贯标咨询服务联盟	181
五、贯标工作与互联网	181
第五节 贯标实践中的问题	183
一、《企业知识产权管理规范》中的缺陷	183
二、贯标实践中存在的问题	184
第六节 企业知识产权管理体系的成功案例	186
一、美国 IBM 公司	186
二、日本日立公司	187
三、中国海尔集团	188
第七节 贯标实践的建议	189
一、《企业知识产权管理规范》的重新定位	189
二、《企业知识产权管理规范》的激励制度	189
三、贯标实践的效果程度	190
四、贯标实践的“互联网+”	190

下篇 知识产权运营管理前沿法律问题

第九章	知识产权运营管理前沿法律问题概述	195
第十章	知识产权管理运营促进创新的替代路径探索	205
第一节	知识产权与创新推动制度概述	205
一、	知识产权和创新的相互关系	205
二、	知识产权制度反思与创新能力促进	206
第二节	开放创新社区及其创新推动模式	207
一、	OIC 的创新模式分析	207
二、	专利模式推动 OIC 创新的局限	208
三、	OIC 模式下既有的专利防御措施	209
四、	防御性专利许可模式的探索	216
第三节	知识共享组织	220
一、	知识共享组织的宗旨和发展进程	220
二、	CC 许可协议	222
三、	CC 许可协议实务方向研究	226
第十一章	专利主张实体 (PAESs) 知识产权云运营策略 及法律问题	228
第一节	专利主张实体概述	228
一、	定义	230
二、	专利主张实体获得关注的原因	231
三、	专利主张实体存在的问题	232
四、	专利主张实体的影响	234
第二节	专利主张实体的商业模式	237
第三节	专利主张实体的利弊	243
第四节	专利主张实体的案例分析	245

一、eBay v. MercExchange	245
第五节 专利主张实体在我国的现状及建议	248
一、专利主张实体在我国的现状	248
二、我国针对专利主张实体的应对措施	249
第十二章 药物专利运营管理中的法律问题：研发药、 仿制药与反向支付	253
第一节 专利药与仿制药	253
一、专利药与仿制药的概念	253
二、专利药与仿制药的区别	255
第三节 反向支付协议	256
一、背景介绍	256
二、反向支付协议的定义	258
三、签署反向支付协议的诱因	260
四、反向支付协议的种类以及对市场竞争带来的影响	267
五、反向支付协议的争议焦点	268
第四节 关于反向支付协议的案例分析	270
一、FTC v. Walson Pharms	270
二、灵北案	274
第五节 对我国的启示	277
第十三章 国有企业知识产权运营管理中的法律问题	279
第一节 国有企业知识产权运营管理概述	279
一、国有企业定义	279
二、国有企业知识产权运营管理	282
第二节 国有企业知识产权运营管理现状	283
一、国有企业与非国有企业知识产权运营管理水平对比	283
二、战略性新兴产业国有企业知识产权运营管理情况	284
第三节 国有企业知识产权运营管理的经济学分析	290
一、内生增长理论	290
二、索罗模型	291
第四节 国有企业知识产权运营管理遇到的压力	292

一、政府对国有企业知识产权的发展提出了更高的要求	292
二、私营企业知识产权运营管理水平提高迅速	292
三、现有知识产权制度不完善	292
四、国际化道路上面临的挑战	293
第五节 国有企业知识产权运营管理存在的问题	293
一、缺乏知识产权运营管理意识	293
二、知识产权运营管理未能与企业整体战略融合	294
三、企业经营管理者缺乏知识产权运营管理动力	294
四、知识产权数量和质量均有待提高	295
五、知识产权成果流失严重	295
第六节 国内外企业先进知识产权运营管理经验	295
第七节 完善国有企业知识产权运营管理的具体对策	302
一、积极进行知识产权创造	302
二、实施全面的专利申请政策，取得市场垄断地位	302
三、实施外围专利申请和专利交叉许可战略	303
四、建立知识产权储备战略	303
五、采用知识产权组合的方式进行知识产权运营管理	304
六、全程跟进知识产权研发过程	304
第十四章 平行进口法律问题研究	306
第一节 平行进口法律问题概述	306
一、平行进口问题概述	306
二、权利用尽原则与地域性原则	307
第二节 著作权平行进口	309
一、著作权平行进口法律问题概述	309
二、著作权平行进口国际法律实务	310
第三节 商标平行进口	318
一、商标平行进口法律问题概述	318
二、商标平行进口问题国际法律实务	318
第四节 专利平行进口	323
一、专利平行进口法律问题概述	323

二、专利平行进口问题国际法律实务	324
第五节 应对平行进口的相关建议	329
第十五章 合作开发及高校科研中的知识产权管理	332
第一节 高校和科研机构知识产权管理概述	332
第二节 我国高校、科研机构知识产权保护和管理存在 的问题及成因	333
第三节 高校、科研机构知识产权保护和管理	334
一、树立正确的知识产权观念	334
二、健全知识产权管理相关法律和制度	336
三、建立良好知识产权管理运营机制	340

上 篇

知识产权运营管理基本法律问题



