

国家重点软科学课题

国家专利 战略研究

科学技术部知识产权事务中心

杨林村 邓益志 赵立新 著

知识产权出版社

国家重点软科学课题

国家专利战略研究

科学技术部知识产权事务中心

杨林村 邓益志 赵立新 著

知识产权出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国家专利战略研究/杨林村, 邓益志, 赵立新著.
—北京: 知识产权出版社, 2004.4

ISBN 7-80198-011-5

I. 国… II. ①杨…②邓…③赵… III. 专利—
科技政策—研究—中国 IV. G306

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 023338 号

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可, 任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

国家专利战略研究

杨林村 邓益志 赵立新 著

责任编辑: 唐学贵

责任校对: 董志英

装帧设计: 王 鹏

责任出版: 杨宝林

知识产权出版社出版、发行

地址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

通信地址: 北京市海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编: 100088

<http://www.cnipr.com>

(010)82000893 (010)82000860 转 8101

知识产权出版社电子制印中心印刷

新华书店经销

2004 年 4 月第一版 2004 年 4 月第一次印刷

850mm × 1168mm 1/32 印张: 8.25 字数: 180 千字

印数: 1 ~ 3000 册

ISBN 7-80198-011-5/D·247

定价: 16.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

内 容 提 要

本书是科技部知识产权事务中心承担的科技部重大课题。在科学技术为先导的企业之间甚至国家之间的竞争越来越激烈的今天,专利作为一种保护发明、促进竞争的知识产权就越发显得重要。2002年初科技部率先提出实施“专利战略”后,迅即在科技界、法律界、经济界引起了强烈的反响。如何界定专利战略?如何为实施专利战略创造良好的政策环境?如何具体实施专利战略?这些都是学界关注和积极探讨的问题。本书作者就是围绕我国在国家层次上实施专利战略的内涵、理论依据、宏观对策以及具体措施等问题展开深入浅出的论述的,并对我国制定、实施专利战略政策和措施提出了许多有益的建议。

本书可供政府科研发展决策与科研管理部门、高新技术企业及科研机构的广大管理人员和科技人员阅读,也可供高校知识产权专业师生以及其他法律工作者参考使用。

序 言

在知识经济时代,科学技术尤其是高新技术的迅猛发展极大地改变了人们的生产、生活方式和国际经济、政治关系,以科技为先导的企业之间甚至国家之间的竞争将会更为激烈。在这场高新技术的竞争中,专利制度发挥了保护发明、促进竞争的重大作用,一个国家拥有的专利权数量和质量在一定程度上决定了其在全球综合国力竞争中的地位。

为了确保本国经济和科技在全球竞争中的优势地位,许多国家都加强或调整了本国的专利制度和政策,增强了知识产权权保护措施。例如,美国、日本、韩国、印度等国家都调整、实施了知识产权战略。这种形势对我国既是机遇,也是挑战。

我国自改革开放以来,十分重视知识产权工作。近年来,为了应对加入世贸组织和进一步对外开放,专利等知识产权问题更处于前所未有的重要地位。党的十六大报告指出,“走新型工业化道路,必须发挥科学技术作为第一生产力的重要作用,注重依靠科技进步和提高劳动者素质。加强基础研究和高技术研究,推动关键技术创新和系统集成,实现技术跨越式发展。鼓励科技创新,在关键领域的若干科技发展前沿掌握核心技术和拥

有一批自主知识产权”。报告还指出,要“完善知识产权保护制度”。

为了贯彻十六大精神,科技部提出了人才、专利和标准三大战略。制定并实施专利战略是落实三大战略的重要措施之一,近年来科技部制定了相关的法规、政策;在科技计划项目中加强了专利等知识产权的管理与保护;同时安排了一些有关专利战略的重大研究课题。专利战略的实施在探索与实践不断深化。

科技部知识产权事务中心承担的《国家专利战略研究》课题,就是围绕我国在国家层次上实施专利战略的内涵、理论依据、宏观对策及具体措施等问题进行的一项软科学研究。该研究报告对我国制定、实施专利战略政策和措施提出了一些有益的分析与建议。现在《国家专利战略研究》业已完成并付梓出版,希望该书能对政府部门、企业、科研单位及广大管理人员和科技人员有所启迪和借鉴,进一步推动专利战略的实施。

徐纪华

2004年4月

前 言

21 世纪是知识经济时代,是以技术竞争为中心的时代。技术竞争首先体现在抢先开发并取得高新技术所有权的竞争,即专利竞争。拥有专利的质量与数量在很大程度上决定了一个企业的竞争力,而拥有专利竞争力的企业的多少往往又决定了一个国家在国际市场上的地位和总体竞争能力。

尽管专利权是财产专有权且属于私权,但国家决不是无所作为。许多国家都采取了积极的激励政策和重大战略措施来支持、鼓励企业、科研单位申请专利以取得竞争优势。例如,美国在生物、信息技术领域扩大专利保护范围以利于本国企业保持优势;德国、日本也利用国家计划与企业合作等方式增强企业的创新能力和专利保护能力,提高企业的竞争力。可见,国家专利战略是客观存在的,在美国、日本等国已有成功运用国家专利战略的经验。

在加入世界贸易组织(WTO)后,我国企业置身于更加开放和激烈的竞争环境中。为了能在国际竞争中取胜,必须研究和运用专利战略以提高企业和国家的竞争实力,这一点已成为我国能否应对入世后挑战的关键问题之一。然而,我国目前的专利竞争地位总体上处于劣势,面临着十分严峻的国际市场竞争形势。

针对上述形势,国家有必要借鉴国外成功运用专利战略的经验和做法,并结合我国实际情况制定相应政策,采取必要措施

实施国家专利战略。

自2002年初科技部提出实施“专利战略”以来,引起了科技界、法律界、经济界的强烈反响,对专利战略的研究、讨论十分热烈。科学技术部知识产权事务中心于2002年8月接受科技部的委托,承担了《国家专利战略研究》软科学课题的研究工作,经过一年来的研究已取得初步成果。

《国家专利战略研究》课题研究了国家专利战略的内涵、理论、宏观对策及具体措施。该研究报告认为,国家专利战略是国家发展战略的一部分,是国家在已有法律体系和国际知识产权(法律)框架范围内,通过立法、行政、司法等手段行使公权力,创造良好的市场机制和法律环境,组织、引导、保护法人和自然人等民事权利主体取得和使用专利权,激励创新、获得竞争优势、创造更多财富的政策、总体策划和措施。实施国家专利战略要以解决全局性、制度性和政策性的问题为着眼点,其根本目的是增强法人、自然人的创新意识与能力,提升竞争优势与地位,从而从总体上保护国家利益,提高国家的综合竞争力。

同时,国家专利战略的实施是一个复杂的系统工程,需要政府各级科技部门、国家专利主管机关、产业主管部门、执法部门以及企业和科研单位共同发挥综合联动作用,来推动该国家专利战略的实施。该研究报告从宏观政策和具体措施两方面就实施国家专利战略提出了建议和措施。

本研究报告由科学技术部知识产权事务中心杨林村副主任负责并审定,邓益志同志和中信所分析研究中心赵立新同志完成撰稿;中国人民大学法学院许炜同学和北京大学知识产权学院张月珠同学为本课题的研究收集、整理了大量资料;科技部办公厅调研室梅永红主任、罗晖副处长,科技部政策体改司朱传柏巡视员、林新处长、冯楚建副处长,国家外专局原局长马俊如,北

京大学知识产权学院张平老师,北京航空航天大学陈昌柏老师等对本课题报告提出了有益的建议,为本课题的研究提供了指导和帮助,在此深表感谢。

由于我们学识有限,本研究报告对一些问题的阐述还不够全面、深入,个别地方难免有疏漏之处,恳请读者批评指正。

科学技术部知识产权事务中心

杨林村 副主任

2004 年 4 月

目 录

《国家专利战略研究》纲要	(1)
第一章 国家专利战略的内涵	(23)
第一节 制定、实施国家专利战略要从国家整体利益出发	(24)
一、专利制度体现私人权益与公众利益的平衡	(25)
二、制定国家专利战略应考虑的利益平衡关系	(25)
三、实施国家专利战略的目的是国家利益最大化	(28)
四、制定国家专利战略应考虑国家经济安全	(29)
五、制定国家专利战略以提升国际竞争力为目标	(31)
第二节 实施国家专利战略的机遇与挑战	(35)
一、实施国家专利战略是“新型工业化道路”的必然选择	(35)
二、实施国家专利战略面临的挑战	(38)
第三节 实施国家专利战略的理论与规则	(43)
一、国家专利战略要以技术创新理论为基础	(44)
二、国家专利战略的实施具有多层次性	(49)
三、国家专利战略必须遵守现有法律和国际规则	(51)
四、国家专利战略要发挥“后发优势”	(53)
第四节 国家专利战略的实施以政府为主导	(56)
一、国家专利战略的实施以政府为主导	(57)
二、政府应从企业外部推动国家专利战略的实施	(59)
本章小结	(62)

第二章 实施国家专利战略的宏观对策	(64)
第一节 持续改善我国经济、法制和文化环境	(65)
一、建立和完善产权明晰的现代企业制度	(66)
二、营造公平、有序的市场竞争环境	(69)
三、形成公正、高效的法制环境	(72)
四、营造全社会尊重知识、乐于创造的文化氛围	(75)
第二节 不断改善专利制度、加强专利管理	(78)
一、不断改善我国专利审查与授权制度	(79)
二、不断加强我国的专利管理	(80)
第三节 继续开放和营造国际化的专利环境	(83)
一、遵守和灵活运用国际知识产权规则	(85)
二、积极参与国际知识产权新规则的制定	(86)
第四节 构建科技评价体系和专利信息平台	(90)
一、改革完善现有科技评价体系	(90)
二、构建科技基础大平台之专利信息平台	(94)
本章小结	(96)
第三章 实施国家专利战略的措施	(99)
第一节 加强知识产权教育和培训	(99)
一、借鉴国外及我国香港的知识产权教育经验	(100)
二、推进我国知识产权教育和培训的具体措施	(102)
第二节 多层次实施专利战略	(113)
一、经许可大量使用已有专利	(114)
二、大力支持、鼓励对现有专利的二次开发	(115)
三、自主研发获取专利	(115)
四、组建知识产权联盟共享专利	(116)
五、利用“后发优势”赶超竞争对手	(116)
第三节 帮助企业提高专利保护与经营管理水平	(116)

一、提高企业专利意识,鼓励企业申请专利	(117)
二、确立企业在技术创新中的主体地位	(119)
三、充分利用专利信息做好专利检索分析工作	(120)
四、协助企业提高专利保护管理和经营水平	(121)
第四节 大力推进高校、科研院所的专利工作	(124)
一、高校在实施专利战略中的战略地位不容忽视 ..	(124)
二、高校、科研院所专利工作面临的挑战	(128)
三、推进高校、科研院所专利工作的措施与建议	(130)
第五节 加强国家科技计划专利管理	(141)
一、目前国家科技计划专利管理中存在的问题	(142)
二、加强国家科技计划专利管理的措施与对策	(146)
第六节 注重专利与标准的结合	(161)
一、标准与专利捆绑已成为国际趋势	(161)
二、从几则案例看专利标准化之重要性	(163)
三、在标准中推行专利战略的措施与对策	(165)
第七节 推进行业专利战略	(169)
一、提出行业专利战略的背景	(169)
二、我国行业专利保护现状及问题	(171)
三、实施行业专利战略的措施与建议	(178)
第八节 推进区域专利战略	(182)
一、实施区域专利战略的指导思想	(182)
二、根据区域经济发展战略制定区域专利战略	(183)
三、推进区域专利战略的具体措施	(184)
第九节 大力培育科技中介服务机构	(186)
一、实施国家专利战略亟需中介机构的支撑	(186)
二、我国科技中介机构面临的问题	(187)
三、完善我国科技中介机构的措施与建议	(189)

本章小结	(193)
第四章 几个国家专利战略概况	(196)
第一节 美国专利战略概况	(197)
一、从美国专利制度的发展看美国专利立法策略 ..	(197)
二、美国专利商标局在实施专利战略中的地位与 作用	(200)
三、美国专利案件的司法保护策略	(202)
四、美国专利制度的国际保护策略	(205)
五、美国加速科技成果转移的策略	(211)
第二节 日本专利战略概况	(219)
一、从日本专利制度的发展看日本专利立法策略 ..	(219)
二、20 世纪 50 年代至 80 年代日本技术引进期的专利 策略	(221)
三、20 世纪 80 年代以后日本专利策略的转向	(224)
四、进入 21 世纪后日本知识产权战略的新发展	(229)
第三节 澳大利亚专利战略概况	(233)
一、澳大利亚的专利体系及立法策略	(233)
二、澳大利亚的专利战略措施	(236)
第四节 印度专利战略概况	(240)
一、从印度专利制度的发展看印度专利立法策略 ..	(240)
二、印度专利战略提出的背景	(242)
三、印度《知识大国的社会转型战略》	(243)
四、印度实施专利战略的相关政策措施	(245)
第五节 巴西专利战略概况	(246)
一、巴西专利制度的发展及立法策略	(246)
二、巴西实施专利战略的有关策略措施	(247)

《国家专利战略研究》纲要

内容概要

2002年初科技部提出实施“专利战略”以来，引起了科技界、法律界、经济界的强烈反响，对专利战略的研究、讨论十分热烈。科学技术部知识产权事务中心于2002年8月接受科技部的委托，承担了《国家专利战略研究》软科学课题的研究工作。经过一年的研究工作，研究报告已经完成。《国家专利战略研究》课题研究了国家实施专利战略的内涵、理论、宏观对策及具体措施。

一、国家专利战略的内涵

国家专利战略是国家发展战略的一部分，是国家在已有法律体系和国际知识产权（法律）框架范围之内，通过立法、行政、司法等手段行使公权力，组织、引导、保护法人和自然人等民事权利主体取得和使用专利权，激励创新、获得竞争优势、创造更多财富的政策、总体策划和措施。实施国家专利战略的根本目的是增强法人、自然人的创新意识与能力，提升竞争优势与地位，从而从总体上保护国家利益，提高国家的综合竞争力。

（一）制定、实施国家专利战略要从国家整体利益出发

1. 专利制度体现了发明人与公众利益的平衡。专利制度是保护发明人商业利益的法律制度，是国家授权法定部门通过法定程序审查并授予发明人在一段时间内对其发明享有专有权利的制度。专利权是法定授予的权利，专利权人在一段时间（我

国法律规定发明专利保护期限为 20 年) 之内对其发明等创造性智力成果享有专有权。专利制度一方面授予发明人独占权以保护其利益, 鼓励发明创造的积极性; 一方面以有限时间的保护来促使其将专利技术开发商用、促进技术成果产业化, 为公众谋利。专利制度体现了私人权益与公众利益的平衡。

2. 专利权属于私权。专利权是发明人依法取得的对其创造发明享有的专有权。这一专有权一般是属于法人、自然人等民事权利主体, 相对于公权力而言专利权属于私权利。未经权利人许可, 任何人不得将专利技术用于生产、销售等法律禁止的经营性行为, 否则就会受到法律的制裁。专利权的私权属性以及对专利权的保护是专利制度的根本。“专利权属于私权”已列为 WTO 有关知识产权协议 (TRIPs 协议) 的基本原则, 承认和尊重专利权的私权属性是制定国家专利战略的基础。

3. 国家要行使公权力保护专利权。国家要把尊重、保护专利权, 促进专利技术的商业化使用作为实施专利战略的首要内容。国家只有在紧急状态和涉及国家根本利益时才能实施强制许可等介入行为。

4. 实施国家专利战略的目的是国家利益最大化。尊重和保护专利权, 不干预专利权的使用, 并不意味着国家在专利方面就无所作为。国家对专利的审查、授权本身就是政府机关行使公权力授予发明人私权利的行为。事实上各国政府都在专利权的授予、专利权的保护以及促进专利权人使用专利等方面依法发挥着作用。各国无不在现有法律框架下为取得本国的根本、长远利益而采取一系列政策、措施。国家专利战略是客观存在的。例如, 美国为保持其科学技术上的领先地位, 在软件、生物、商业方法等方面采用最积极、最宽松的超越其他国家的专利审查标准; 运用贸易法 “301 条款”, 用国内法制裁

其他侵犯知识产权严重的国家等。这些有别于国际惯例的做法，体现了美国国家专利战略的特点。

专利制度对一个国家，尤其是对一个发展中国家来说，是利弊鲜明的双刃剑。有些国家不保护或不严格保护专利权，在短期内可以得到廉价甚至是免费的专利技术使用权，但这会严重影响到国外公司对本国的技术转让、长期投资和国外市场对本国的开放，会严重损害国家的长远利益。另外，专利制度的实施在一个国家内部也会引起行业之间、地区之间的利益冲突。例如，1992 年中美知识产权谈判，美方要求我方修改专利法，不仅要求保护方法专利，而且要求保护产品专利。这对化工、制药行业影响巨大，反对之声十分激烈；但美方动用“301 条款”能够给予制裁的却是制鞋、服装、家电等出口行业，这些行业却基本不反对修改专利法。当时国务院适度修改专利法的决策损失了一小部分局部利益，但大大改善了法制环境与投资环境，总体上利大于弊。当前和今后由专利引起的重大利益冲突还会出现，国家应以长远利益为目标，趋利避害解决这些冲突与问题。

(二) 实施国家专利战略的机遇与挑战

1. 专利战略是我国“走新型工业化道路”的必然选择。我国实现工业化的道路已不可能走西方国家从原始积累到产业结构逐步升级并最终实现工业化的老路。在技术选择上必须尽可能使用我国能承受的国际、国内的先进技术，并以全球市场为对象来实现我国的工业化。实施专利战略，可以吸引国外专利技术来华使用、许可及转让，迅速提高国内应用技术的水平；可保护发明人的利益，激励其发明创造的积极性，促使新技术不断涌现。可以说专利制度是保证我国顺利实现“走新型工业化道路”的基本环境之一。

2. 专利制度显著改善了我国的投资环境。当今的投资行为多数已不是简单的资金投入，而是结合技术许可、转让、管理、甚至销售能力的组合型投资。专利制度保证了投资人对其专利技术的专有权延伸到国外，以及由此获得的独占性市场收益。这样就能吸引境外的专利权人将其高水平的专利技术在中国境内申请专利并在国内使用、许可甚至转让。有了专利技术使用、许可、转让方面的法律保证，进而又可以促进资金方面更大的投入。可以说专利制度为吸引外资的投入发挥了巨大的作用。

3. 专利制度有效提高了企业的技术水平和竞争力。专利制度的建立有效地吸引了国外、国内专利权人实施、许可、转让技术的积极性，而且专利技术是可实施的实用技术，一般能直接用于生产经营并获得利润。专利技术的使用直接提高了企业的技术水平和竞争力。

4. 西方话语体系与我国的独立立法权。专利等知识产权是最具外溢性、国际性的经济资源，对专利的审查、保护、许可等行为，已形成了成熟的游戏规则和国际惯例。WTO 有关知识产权的协议（即 TRIPs 协议）规定了有关专利审查、许可、争议解决等内容的基本准则，但是 TRIPs 协议以及整个 WTO 文件体现了以美国为首的西方发达国家的利益与意志，对发展中国家存在实质上的不公平。整个知识产权法律体系是以西方话语体系构筑的，西方发达国家是游戏规则制定者，这是我们必须承认的事实。

尽管国际、国内反对 TRIPs 协议，甚至整个否定专利制度的大有人在，但都不可能动摇专利制度和已有的国际协议。TRIPs 协议对我国来说总体上是有利的，我国作为该协议的签字成员，应该忠实地履行已承诺的义务；同时发挥我国独立的