



福建省社会科学规划博士文库项目

Study on Legal Issues of
Secured Financing Based on
Intellectual Property

知识产权担保融资 问题研究

谢黎伟 著



社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)



福建省

Study on Legal Issues of
Secured Financing Based on
Intellectual Property

知识产权担保融资 问题研究

谢黎伟 著



社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

图书在版编目(CIP)数据

知识产权担保融资问题研究 / 谢黎伟著. —北京: 社会科学
文献出版社, 2015. 6

(福建省社会科学规划博士文库项目)

ISBN 978 - 7 - 5097 - 7436 - 6

I. ①知… II. ①谢… III. ①知识产权 - 融资 - 担保法 -
研究 IV. ①D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 082477 号

· 福建省社会科学规划博士文库项目 ·
知识产权担保融资问题研究

著 者 / 谢黎伟

出 版 人 / 谢寿光

项目统筹 / 王 绯

责任编辑 / 蒋北娟 关晶焱

出 版 / 社会科学文献出版社 · 社会政法分社(010)59367156

地址: 北京市北三环中路甲 29 号院华龙大厦 邮编: 100029

网址: www.ssap.com.cn

发 行 / 市场营销中心(010)59367081 59367090

读者服务中心(010)59367028

印 装 / 三河市东方印刷有限公司

规 格 / 开 本: 787mm × 1092mm 1/16

印 张: 20.25 字 数: 325 千字

版 次 / 2015 年 6 月第 1 版 2015 年 6 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978 - 7 - 5097 - 7436 - 6

定 价 / 85.00 元

本书如有破损、缺页、装订错误, 请与本社读者服务中心联系更换

▲ 版权所有 翻印必究



出版说明

为了鼓励福建省青年博士在学术和科研领域勇于进取，积极创新，促进学术水平进一步提高，更好地发挥青年社科人才的作用，进而提升福建省社会科学研究总体实力和发展后劲，经福建省哲学社会科学规划领导小组同意，在 2010 年实施福建省社会科学规划博士文库项目计划（博士文库第一辑）的基础上，2014 年继续实施福建省社会科学规划博士文库项目计划，资助出版福建省社会科学类 45 岁以下青年学者的博士论文，推出一批高质量、高水平的社科研究成果。该项目面向全省自由申报，在收到近百部博士论文的基础上，经同行专家学者通讯匿名评审和评审委员会全体会议审议，择优资助出版其中的 25 部博士论文，作为博士文库第二辑。

福建省社会科学界联合会拟与社会科学文献出版社继续联手出版博士文库，力争把这一项目打造成为福建省哲学社会科学的特色品牌。

2014 年度福建省社科规划博士文库项目 编辑委员会

主 任：张 帆

副主任：林 辉 冯潮华 王日根

委 员：（按姓氏笔画排列）

刘小新 陈 飞 唐振鹏

黄茂兴 黄新宪

作者简介

谢黎伟，男，福建工程学院法学院副教授。1994年毕业于贵州工业大学，获工学学士学位。2000年至2003年在厦门大学攻读经济法硕士专业，获法学硕士学位。2008年至2011年在厦门大学攻读民商法博士专业，获法学博士学位。2002年通过首届国家司法考试，取得法律职业资格证书。2013年通过国家专利代理人资格考试，取得专利代理人资格证书。主要从事知识产权理论和实务研究，先后主持和参与多项课题，在《现代法学》、《法令月刊》（台湾）、《华东政法学院学报》等各类学术刊物发表论文30余篇。

内容摘要

本书首先回顾权利担保的历史沿革，寻找知识产权担保产生的历史脉络，探究其产生的社会基础，并以经济学和法哲学为视角，分析知识产权担保的经济依据和法律价值。

接着考察和比较知识产权担保的国际发展状况，分别对英美法系和大陆法系国家知识产权担保融资的立法和实践进行考察，并介绍国际组织在知识产权担保领域立法的新近进展，以为我国知识产权担保制度的完善提供参考和借鉴。

在担保标的的范围上，既有专利权、商标权、著作权等传统类型知识产权，也有商业秘密、集成电路布图设计权、植物新品种权等新型知识产权，还包括知识产权的许可使用权，各类知识产权各有其不同特点，本书对各类知识产权的可担保性进行分析，以归纳出适合设立知识产权担保的标的。

本书还对知识产权担保设立的模式和登记体制进行比较分析，探讨不同的设立模式和登记体制对知识产权担保的影响以及知识产权担保登记中的各种具体操作问题。

知识产权担保还涉及知识产权担保权与其他权利的冲突问题。这些权利冲突主要包括：同一机关登记的知识产权担保权的竞合；不同机关登记的知识产权担保权的竞合；未登记的知识产权担保权的竞合；知识产权担保权与受让人权利的竞合；知识产权许可中的权利冲突等。此外，涉外知识产权担保还存在法律适用上的冲突。本书分析了权利冲突的各种类型并寻求其解决之道。

担保权的实行是保障担保债权人利益的最终手段。本书对知识产权担保权实行的一般原则和条件以及担保权实行的途径、程序和方式进行分



析,并对破产情形下知识产权担保权的强制执行问题进行探讨。

本书最后对目前我国的知识产权担保制度进行梳理和评价,指出其存在的问题,并提出完善的建议和对策。

关键词: 知识产权担保权;融资;登记;权利冲突

知识产权担保融资问题在我国一直是一个备受关注的热点问题。随着市场经济的不断发展,知识产权作为无形资产的重要性日益凸显,其在企业融资中的地位也越来越重要。然而,由于知识产权的特殊性,其担保融资在实践中面临着诸多法律障碍和现实困境。本书旨在系统梳理我国知识产权担保融资的现状,分析存在的问题,并提出完善的建议和对策。本书首先对知识产权担保融资的概念、类型进行了界定,其次对知识产权担保权的设立、效力、实现进行了详细论述,最后对破产情形下知识产权担保权的强制执行问题进行了探讨。本书的研究成果对于完善我国知识产权担保融资法律制度,促进企业融资,具有积极的理论和实践意义。

Abstract

Security system based on assets has expanded from tangible assets to intangible property rights. As a finance device, secured transactions based on intellectual property have grown increasingly importance in knowledge-based economy era. From the point view of economics, secured finance of intellectual property reduces credit risks, enhances the circle of capital and encourages science technology and culture innovation. From the point view of jurisprudence, security interests in intellectual property reflect the legal value of safe, efficiency and equity. However, the existing security system that founded on tangible assets cannot adjust well to secured transactions of intellectual property. As a result, many new problems emerge when intellectual property is used as collateral.

These new issues firstly embody in the creation and registration of security right. As for the scope of collateral, including traditional intellectual property, such as copyright, patent, trademark and non-traditional intellectual property, for example, trade secret, integrated circuit, plant variety right. With the development of economy and technology, more and more new types of intellectual property will be used as collateral. On the other hand, future intellectual property and licenses are also important security resources. In respect to the relation between creation and registration of security rights in intellectual property, some legislations provid that security rights become effective upon signature. some legislations rule that security right come into force by registration. Others stipulate that security rights tale effect against third party by registration. Among these different patterns, the third pattern may be better than the others. With regard to registration system, there are three categories: central registration system, local registra-

tion system, mixed registration system. By comparison, mixed registration system is more flexible and practical. it is a realism choice. As to content and procedure of registration system, facilitate relevant parties, enhance efficiency, reduce costs and establish electronic database are focus of registration system reform.

Security rights in intellectual property is also concerning the issue of conflict of rights. it includes Priority of security rights in intellectual property that are registered in an intellectual property registry; Priority of security rights in intellectual property that are not registered in an intellectual property registry; Priority of right of transferees against a security right in intellectual property, Priority of a security right in intellectual property granted by a licensor as against a security right granted by a licensee. Besides, the question of Law applicable to a security right in intellectual property can also causes conflict of rights. Conflict of rights as mentioned above shows conflict of interests among different parties, reasonable priority rule will be beneficial to balance of interests and to facilitate secured transactions.

Enforcement of a security right is the final process during secured transactions based on intellectual property, it is also the last approach for the protection of the secured creditor. Auction, sale, transfer to creditor, collect license fees are major approaches of enforcement. In the case of floating charge, appointing a receiver to manage the debtor's company ia a common practice. There are two ways for enforcement of a security right in intellectual property: enforcement by public authority or by self-help. Enforcement by public authority focus on equity of result, enforcement by self-help place emphasize on efficiency. No matter what way is employed, reasonable procedure rule is essential. to equity and efficiency of enforcement. In addition, insolvency of a licensor or licensee has important impact on enforcement of a security right under a license agreement.

There exist many problems in China's security system relating to intellectual property. These issues include: influence of moral rights on copyright pledge, dilemma of the position of intellectual property pledge in legal system, imperfection of the substantive rules. In order to overcome these obstacles, accelerate the development of secured transactions based on intellectual property, realize the

transform from “knowledge asset” to “knowledge capital”, the solutions are as follows: appropriately weaken protection of moral rights, establish new protection pattern; rebuild pledge system dealing with intellectual property by hypothecate concept, change existing legislative model; perfect substantive rules and resolve conflict of rights and legal loopholes; improve economic environment to operate smoothly security system dealing with intellectual property.

Key words: Security rights in intellectual property; Financing; Registration; Conflict of rights



导 言	001
第一章 知识产权担保的理论基础	011
第一节 知识产权担保的历史与概念分析	011
第二节 知识产权担保的经济学分析	052
第三节 知识产权担保的法哲学分析	057
第二章 知识产权担保的国际考察与比较	066
第一节 英美法系的知识产权担保融资	066
第二节 大陆法系的知识产权担保融资	083
第三节 国际组织关于知识产权担保融资的立法与建议	091
第三章 知识产权担保的标的之分析	103
第一节 关于标的的法律理论	103
第二节 传统知识产权	106
第三节 非传统知识产权	125
第四节 许可使用权	136
第四章 知识产权担保的设立与登记	145
第一节 知识产权担保设立与登记的关系	145
第二节 知识产权的价值评估	154
第三节 知识产权担保登记的体制	160



第四节 知识产权担保登记的具体操作问题	165
第五章 知识产权担保中的权利冲突及协调	179
第一节 知识产权担保权之间的竞合	179
第二节 知识产权担保权与受让人权利的竞合	189
第三节 知识产权许可中的权利冲突	193
第四节 涉外知识产权担保的冲突法规则	203
第六章 知识产权担保权的实行	213
第一节 知识产权担保权实行的一般问题	213
第二节 知识产权担保权实行的途径、程序和方式	218
第三节 破产情形下知识产权担保权的实行	236
第七章 我国知识产权担保融资的现状与反思	242
第一节 我国知识产权担保的立法现状	242
第二节 我国知识产权担保融资的实践模式	245
第三节 我国知识产权担保融资的困境	251
第四节 我国知识产权担保融资机制的完善	263
结 语	279
参考文献	282
主要缩略语索引	298

Contents

► Introduction	/ 001
► Chapter 1 Theory Basis of Secured Transactions Based on Intellectual Property	/ 011
Subchapter 1 Definition and History of Secured Transactions Based on Intellectual Property	/ 011
Subchapter 2 Economic Analysis of Secured Transactions Based on Intellectual Property	/ 052
Subchapter 3 Jurisprudence Analysis of Secured Transactions Based on Intellectual Property	/ 057
► Chapter 2 Survey and Comparison on International Development of Secured financing Based on Intellectual Property	/ 066
Subchapter 1 Secured financing of Intellectual Property in Common Law System	/ 066
Subchapter 2 Secured financing of Intellectual Property in Continental Law System	/ 083
Subchapter 3 Legislation of International Organization on Secured Transactions Relating to Intellectual Property	/ 091
► Chapter 3 Object of Security Rights in Intellectual Property	/ 103
Subchapter 1 Legal Theory Dealing With Object	/ 103
Subchapter 2 Traditional Object of Security Rights in Intellectual Property	/ 106

Subchapter 3	Non-Traditional Object of Security Rights in Intellectual Property	/ 125
Subchapter 4	Rights of licensees	/ 136
► Chapter 4	Creation and Registration of Security Rights in Intellectual Property	/ 145
Subchapter 1	Relation between Creation and Registration of Security Rights in Intellectual Property	/ 145
Subchapter 2	Valuation of Intellectual Property	/ 154
Subchapter 3	Registration System of Security Rights in Intellectual Property	/ 160
Subchapter 4	Operation Issues of Registration of Security Rights in Intellectual Property	/ 165
► Chapter 5	Conflict of Rights in Secured Transactions Based on Intellectual Property and Its Solutions	/ 179
Subchapter 1	Priority of Security Rights in Intellectual Property	/ 179
Subchapter 2	Priority of security rights in intellectual property as against Rights of transferees of encumbered intellectual property	/ 189
Subchapter 3	Priority of Security Rights in Licensing of Intellectual Property	/ 193
Subchapter 4	Conflict-of-Laws Rules Concerning Foreign-Related Security Rights in Intellectual Property	/ 203
► Chapter 6	Enforcement of a security right in intellectual property	/ 213
Subchapter 1	General Issues Dealing With Enforcement of a security right	/ 213
Subchapter 2	Ways, Approaches, Procedures of Enforcement of a security right	/ 218
Subchapter 3	Enforcement of a security right in the Case of insolvency	/ 236

► Chapter 7 Reflection and Reconstruction of China's Security System Dealing With Intellectual Property	/ 242
Subchapter 1 Present Legislation of Secured Transactions Based on Intellectual Property	/ 242
Subchapter 2 Practice of Security System of Intellectual Property	/ 245
Subchapter 3 Problems of Security System of Intellectual Property	/ 251
Subchapter 4 Perfection of Security System of Intellectual Property	/ 263
► Conclusion	/ 279
► Bibliography	/ 282
► Index of Major Abbreviations	/ 298

导 言

一 研究背景和意义

（一）知识经济背景下的知识产权担保

自工业革命以来，人类社会的知识积累摆脱了之前缓慢增长的状态，人类发明创新能力开始呈几何级数增长，普遍认为，所有现代技术产生的时间不及人类文明达到现在状态总共所需时间的 $1/2500$ 。^① 换言之，现在人类 1 年内所创造的科学技术比过去 2500 年的漫长时间内创造的知识财富还要多。正是在知识财富急剧增长的推动下，人类社会开始进入了知识经济的新时代。这一新的经济形态，按照经济合作与发展组织（简称 OECD）的定义，就是建立在知识的生产、分配和使用上的经济。^② 知识经济不同于以往农业经济、工业经济之处，在于知识的生产、分配和利用已经成为主要的社会经济活动，知识的创造和运用成为获取财富的重要手段，社会财富的衡量标准从以有形的物质财产为中心转移到以无形的知识财产为基础，科技文化创新成为推动社会发展的主导力量和内在源泉。

在知识经济的产生和发展中，知识产权扮演了不可或缺的角色。追溯历史，人们不难发现，人类知识财富快速增长的阶段，正是知识产权诞生和发展的时期。这不是偶然的巧合。现代意义的专利法和版权法产生于工业革命发源地英国，首部数字化版权法出自美国，证明了知识产权与科技文化创新有着天然的、不可分割的密切关系，两者相伴而生，相辅相成，

① [印] 甘古力：《知识产权——释放知识经济的能量》，宋建华等译，知识产权出版社，2004。

② OECD, The knowledge-based Economy, 1996, OECD/CD (96) 102.