

泰山财经博士文库

制度与问题

知识产权的政府管理

刘玉安 著

上海三联书店

制度与问题 知识产权的政府管理



上海三联书店

图书在版编目(CIP)数据

制度与问题:知识产权的政府管理/刘玉安著. —上海:上海三联书店, 2009. 4

ISBN 978 - 7 - 5426 - 3031 - 5

I. 制… II. 刘… III. 知识产权—研究 IV. D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 030768 号

制度与问题:知识产权的政府管理

著 者 / 刘玉安

责任编辑 / 姚望星

装帧设计 / 王 思

监 制 / 李 敏

责任校对 / 张大伟

出版发行 / 上海三联书店

(200031)中国上海市乌鲁木齐南路 396 弄 10 号

<http://www.sanlianc.com>

E-mail: shsanlian@yahoo.com.cn

印 刷 / 上海肖华印务有限公司

版 次 / 2009 年 4 月第 1 版

印 次 / 2009 年 4 月第 1 次印刷

开 本 / 890×1240 1/32

字 数 / 165 千字

印 张 / 6.5

ISBN 978 - 7 - 5426 - 3031 - 5/C · 308

定价:21.00 元

总 序

吴敬琏曾写道：“这一代中国人生而有幸，生活在改革开放风雷激荡的大时代”，信然！这对于我们这些从事财政经济研究的学者而言感受更为深刻。一方面，时代造就了一个平台，使我们站在时代发展的前沿，亲眼目睹和思考与时代变迁发展相伴而生的成就、困境和矛盾，引发我们致力于去解释现象、研究问题和提出对策，从而努力实现经济学经邦济世的任务；另一方面，时代也给了我们更加宽阔的视野，提供了越来越多的中外思想交流和借鉴的机遇。

在这样的大时代背景下，国内财经科学研究百家争鸣，百舸争流，在这一过程中，一批区域性财经科研力量在发展，一批矢志于财经科学研究的中青年学者通过攻读博士学位或参与博士后研究等形式集合到财经理论研究的前沿阵地，在学术研究上成果丰硕；他们既善于把握学术研究的前沿动态，又十分注重在学习过程中逐渐养成科学的人文精神，既注意掌握现代经济学研究方法，又关心从现实中提出问题；他们有良好的团队意识和精诚合作的精神，他们已经成为所在区域财经科学研究的重要力量。

这套丛书的作者，就是这样一批来自于泰山脚下、黄河之滨的有志于财经科学研究的经济学家。齐鲁文化博大精深，曾经孕育了多个领域的圣贤名士，在这个风雷激荡的时代，在这一片孕育了中华文明的古老土地上，财经科学在新一代学人这里得到传承。这些作者的研究领域主要集中于公共财政与管理的理论与实践，他们的著作代表了山东省政府确立的财政学“泰山学者”特聘教授

岗位设立单位的研究成果。他们中既有本研究领域的学术骨干,也有初出茅庐的青年学者;他们除了传承以“忠信仁礼”为鲜明特色的传统文化外,还积极倡导“经世致用”的人文精神;他们重视历史与传统,关注现实与未来,追求创新与发展,遵从学术的严肃性,坚持严谨理性的科学精神,这是这些学者们的一个鲜明特点。本文库正是基于时代、地域和专业三个特征而推出的。

作为本套文库的编委,我们欣喜于作者的努力及成果,同时我们深知,中国财经科学研究仍然任重而道远,一些问题的研究才刚刚破题,有的研究还需要逐步深化,有些观点和思路都有待社会的评判和时间的检验,这不仅仅是文库作者应该明了的,也是我们每一个从事这一领域研究的学者应该清醒的,所以,这套丛书期待着社会各界的批评和良好的建议,财经科学研究期待着越来越多有志者为她提供思想的源泉!

《泰山财经博士文库》编委会

序

刘玉安博士近期完成的这部著作,探讨的是一个敏感和非常重要的问题。说其敏感,是因为中国政府曾长期把知识产权问题(如同人权问题一样)看作是西方列强敲打中国的武器,中国内部长期以来也没人过问和研究知识产权问题;说其重要,是因为现在的中国终于从英美等大国崛起的历史经验和全球化的浪潮中认识到知识产权问题的重要性。

我不是个先知先觉者,也是随着改革开放的进程,在20世纪九十年代初开始意识到知识产权问题的重要性。我当时作为北京师范大学法律与政治研究所的所长,虽然自己没有去研究这个领域,但尽自己的所能,鼓励和支持了几个同事开始了这方面的研究。他们成立了知识产权研究中心,并招收了这一研究方向的硕士研究生。刘玉安就是这个方向最早的研究生之一。三年的学习使他开始涉足这一领域并产生了兴趣。他完成的硕士学位论文《“入世”与我国驰名商标的创建和保护》受到了答辩委员会的一致好评。

转读我的博士后,我希望他不再单纯从法律的角度去研究知识产权问题,而是从制度建设和政府管理的角度去研究。因为在我看来,今天的中国从高层管理者到法律层面已经认识到知识产权问题的重要性,已经认识到要建设一个创新型国家就必须完善自己的知识产权制度。可是,在今天的中国,许多问题的解决从道理上讲,从法律层面上看,还是比较容易的,但是一落实到实践上,就难得多,就变样。这当中,我认为最主要的还是制度建设和管理

水平问题。知识产权问题也是这样。法律条文已经出台了不少,但实践中的问题依然非常严重和复杂。这就是我为什么希望刘玉安进行这方面研究的理由。

刘玉安是个理解力强,勤奋而又朴实的青年,三年来努力从这个角度思考和研究,付出了很多心血。这部在其博士论文基础上完成的著作虽然还存在着一些缺陷和遗憾,但基本完成了主题要求,并且产生了一些独到的看法,这是令我欣慰的。

正如他在著作中指出的,知识产权的政府管理从大的范围上说属于公共管理的范畴。实际上,中国对于知识产权的研究还处于“初级阶段”。在中国,仍有很多人认为对知识产权的管理是企业、事业乃至个人的事情,或者仅仅是法学界的事,与政府关系不大。实则不然。企业、事业和个人是知识产权生成和管理的主力军,或者说是“一线工作者”,但政府则是知识产权管理的带头人,或者说是“主导者”和“领导者”。综观世界各国政府,特别是那些发达国家的政府,越来越重视对知识产权的管理,都有一套适合自己国情的法律体系和制度。中国政府虽然也开始重视对知识产权的管理和制度建设,但与之相关的法律法规还不完善,政府这只看得见的手还没有发挥其应有的作用,还有不少缺陷和缺位之处。而在学术界,虽然已有学者从不同的侧面研究政府在知识产权管理中的角色与作用,但还不够全面和深入。

众所周知,为了“入世”,更为了完善中国的市场经济体制和适应经济全球化的需要,中国政府在许多方面做出了巨大努力,而其中在知识产权法方面做的努力可谓最大。中国之所以经过了那么艰难那么长期的谈判才最终“入世”,最主要的原因之一就是以美国为首的发达国家极力指责中国的法律不能保护他们的知识产权。为此,中国政府在法律上做出了很大修改和补充,甚至在某些方面做到了“超前保护”(发达国家都没有达到的程度),这也引起了国内学界和企业界人士的不满。的确,随着中国市场的开放,发达国家的大企业、大品牌必将严重冲击中国的本土企业,这就给中国政府提出了严峻挑战:是从法律制度上全面保护国外知识产权

还是有限制地制定相关法律制度约束国外企业？是把中国企业完全推向市场还是做企业的保护神？这些问题都反映在政府的知识产权管理制度中。近几年，中国大型知名企业屡屡陷入国际知识产权纠纷，吃了太多的亏，应当说政府对此负有不可推卸的责任。

不得不承认的是，中国的知识产权制度从零点起步到初步完善，在十多年的时间里取得了可喜的进步。一方面，无论是注册的商标还是专利在数量上有了迅速增长，其增速甚至居于世界前列；另一方面，国民上下开始树立尊重和保护知识产权的意识。但是，一个不容回避的事实是，在当今人口第一，拥有庞大的教育体系和研究机构的中国，其知识产权的质量普遍还比较低，在一些高端技术领域，自主知识产权的数量更是少的可怜，这就是虽然中国的GDP增长很快，但核心竞争力却与发达国家相比差距巨大的缘故。还要指出的是，时至今日，中国很多企业还不知道珍惜和保护自己的知识产权，甚至滥用自己辛辛苦苦打造的知识产权。这又不能不从中国政府对知识产权的管理上找原因。比如说长期形成的“重科研、轻专利”的评价机制，比如说松散、不完善、缺乏可操作性的知识产权管理制度，再比如说混乱的知识产权管理体制等等，都直接或间接地影响了中国知识产权的发展和保护。解决问题，都需要从多角度，特别是从政府管理的角度去进一步研究。

建设创新型国家，是中国在十多年前确定的国家发展战略。但是，没有良好的人文社会环境，没有创新型的教育和科研体制，没有完善的知识产权制度，就不可能实现这个目标。而创造这些条件和改变现状的主体，就是中国政府。

这部著作的标题是《中国政府在知识产权管理中的制度问题研究》，力求突出的就是政府主导的制度建设。应该说，这一研究视角是比较新的，意义是重大的。该书的结构比较简单，主要是从政府的知识产权管理制度、政府知识产权管理制度的运行机制、政府知识产权管理体制三个方面进行论证和论述。在方法上，力图通过制度经济学的相关理论，运用中外对比、案例分析、理论联系实际等对主题进行探讨，既较深入地剖析了一些问题存在的原因，

又有针对性地提出了一些具有建设性的主张，企望对中国的知识产权问题和制度建设能有所裨益。

中国的问题实在复杂，知识产权的制度建设和管理问题也是如此。在我看来，这部著作只是一个青年学者对这一领域的初步研究。其不足之处在此不赘。有兴趣的读者自然会得出自己的结论。

王章维

2009年元月，于北京师范大学京师园

目 录

第 1 章 绪论	(1)
1.1 引言——知识产权政府管理问题的提出	(1)
1.2 制度——知识产权政府管理的新的研究视角	(5)
1.3 知识产权政府管理的研究动态	(5)
1.3.1 国际上在知识产权管理方面的研究	(6)
1.3.2 中国在知识产权管理方面的研究	(8)
1.3.3 知识产权政府管理研究总现状评述	(11)
第 2 章 知识产权政府管理与新制度主义	(14)
2.1 知识产权及其特征	(14)
2.1.1 知识产权的概念	(14)
2.1.2 知识产权的特征	(17)
2.2 政府与知识产权管理	(20)
2.2.1 政府与管理	(20)
2.2.2 知识产权管理	(23)
2.2.3 知识产权政府管理	(23)
2.3 新制度主义理论	(25)
2.3.1 制度及其构成	(25)
2.3.2 制度的功能	(28)
2.3.3 制度的变迁	(30)

2.4 本章小结	(33)
第3章 中国的知识产权制度及存在的不足	(35)
3.1 知识产权制度及其功能	(35)
3.1.1 知识产权制度的概念	(35)
3.1.2 知识产权制度的功能	(36)
3.2 国际上的知识产权制度	(40)
3.2.1 世界知识产权制度的演变	(41)
3.2.2 发达国家的知识产权制度	(43)
3.2.3 国际上知识产权制度发展的新趋势	(52)
3.3 中国知识产权制度的历史演变及现状	(54)
3.3.1 中国知识产权的立法保护	(54)
3.3.2 中国知识产权的司法保护	(56)
3.3.3 中国知识产权的行政保护	(58)
3.4 中国的知识产权制度存在的问题和不足	(61)
3.4.1 立法不健全	(61)
3.4.2 司法保护制度的滞后性	(72)
3.4.3 行政保护制度的滞后性	(76)
3.5 本章小结	(79)
第4章 中国政府知识产权管理制度的运行机制及存在 的问题	(80)
4.1 创新激励机制亟待更新	(80)
4.1.1 中国目前的知识产权现状	(81)
4.1.2 美、日等发达国家的创新激励机制	(88)
4.1.3 中国的知识产权创新激励机制	(92)
4.2 危机预警机制尚未建立	(99)
4.2.1 危机预警机制概述	(99)

4.2.2 建立知识产权危机预警机制的国内原因	(100)
4.2.3 建立知识产权危机预警机制的国际原因	(106)
4.3 转化运用机制难以奏效	(109)
4.3.1 国际上的知识产权转化运用机制	(109)
4.3.2 中国的知识产权转化运用机制	(112)
4.4 本章小结	(116)
第5章 中国的知识产权行政管理体制及其弊端	(117)
5.1 国际上的知识产权行政管理体制	(117)
5.1.1 美国的知识产权行政管理体制	(118)
5.1.2 日本的知识产权行政管理体制	(120)
5.1.3 韩国、印度的知识产权行政管理体制	(122)
5.2 中国的知识产权行政管理体制	(125)
5.2.1 中央各管理部门分工细致	(125)
5.2.2 地方行政管理部门设置不统一	(130)
5.2.3 国家知识产权协调管理机构进行协调管理 ..	(132)
5.3 中国知识产权行政管理体制的弊端	(134)
5.3.1 机构设置分散不科学	(135)
5.3.2 行政管理效率低下	(137)
5.3.3 行政管理成本膨胀	(139)
5.3.4 国际保护障碍重重	(141)
5.4 本章小结	(143)
第6章 完善中国政府的知识产权管理制度的几点思考 ...	(144)
6.1 进一步健全完善知识产权制度	(144)
6.1.1 颁布统一的知识产权法典	(146)
6.1.2 完善中国的司法保护制度	(153)
6.1.3 完善中国的行政保护制度	(156)

6.2 进一步完善知识产权制度的运行机制	(159)
6.2.1 完善创新激励机制	(159)
6.2.2 建立危机预警机制	(163)
6.2.3 健全转化运用机制	(166)
6.3 尽快整合协调知识产权行政管理机构	(170)
6.3.1 整合中央知识产权管理机构	(170)
6.3.2 统一地方知识产权行政管理机构	(174)
6.3.3 改革国家知识产权保护工作组	(175)
6.4 本章小结	(176)
结 语	(177)
参考文献	(182)
后 记	(196)

第1章 绪论

1.1 引言——知识产权政府管理问题的提出

世界贸易组织(WTO)将知识产权保护、商品贸易与服务贸易作为其三大支柱,可见知识产权在当今世界的重要性。随着全球化进程的加快,知识产权在国际竞争中的重要性与日俱增,已成为国家和企业争取科技和经济竞争优势的重要手段,也成为构成企业和国家竞争力的核心要素。据统计,国际间技术贸易总额 1965 年为 30 亿美元,1975 年为 110 亿美元,1985 年为 500 亿美元,90 年代已超过 1000 亿美元。1995 年信息技术产品出口贸易额为 5950 亿美元,超过了农产品贸易额,30 年间增加了 190 多倍。全世界可以进行交易的知识产权已超过 10000 亿美元。知识产权已经成为当今世界各国及其企业之间最主要的一种竞争手段。^①

然而,中国在知识产权竞争能力上,特别是参与国际竞争的自主知识产权的数量和质量上,与发达国家相比差距巨大。

从专利来看,中国的专利数量在逐年增多,在一定程度上也提高了我国的 GDP。如 1999 年,中国的 GDP 排名世界第 7 位(如图 1),这与中国的专利数量有着很大关系。但是必须认清的是,在中

① 辛欣:《日本“知识产权立国”的发展战略》,载《国际技术经济研究》,2004(7)。

国的专利中有相当一部分是发达国家在中国申请的专利。

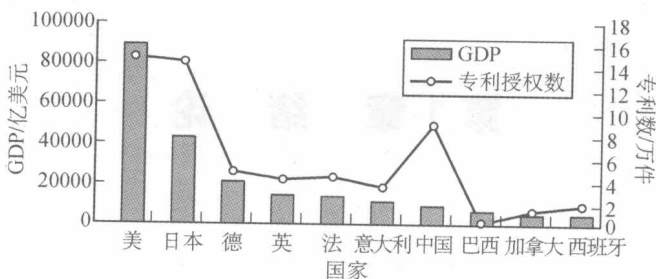


图1 世界各国专利数量与GDP排名对比

* 资料来源:周寄中,徐倩云:《知识经济中的知识产权制度及其激励功能》,《研究与发展管理》,2002,(4)

中国目前的知识产权数量与经济增长成正比,2005年和2006年,研发投入占GDP的比例为1.32%和1.41%,达到中等发达国家的水平。2004年,中国已成为世界第五专利申请大国,近两年专利申请的增速超过20%,但具有较高创新水平的发明专利数量少。截至2006年10月,中国国内有效专利为57.4万,发明专利仅占11%,而国外有效专利中发明专利占76.5%。^①美、日等发达国家在生命科学与生物技术、信息技术、新材料等关键技术领域占据绝对优势,大约占这些领域专利总量的90%。

从商标来看,中国企业的商标注册量极少。2001年全中国有各类企业300多万家,平均近3家企业才拥有一个注册商标。而像美国的雷诺士、日本东芝等公司,一家就拥有商标上万个。SONY、IBM、可口可乐、微软、奔驰、丰田、耐克……都是我们耳熟能详的发达国家的跨国公司的大品牌(世界驰名商标),也都是名列世界品牌500强排行榜前茅的具有自主知识产权的国际品牌。而中国的品牌状况又如何呢?在世界驰名商标排行榜前50名

^① 参见梁杰:《国务院发展研究中心吕薇谈知识产权制度如何完善》,载《人民日报》,2007-07-23。

中,没有一个是属于中国自己的。另有资料显示,目前世界上30%的商品是在中国制造,而2002年《商业周刊》评选出的世界品牌前200位,居然没有中国品牌的身影。其实中国曾经创建了许多驰名商标,有些甚至成为了世界驰名商标。但由于许多国内企业驰名商标保护意识淡薄,使得那些驰名商标不是被别人抢注了就是被自己葬送了。曾经有多少自己辛辛苦苦拼打出来的知名品牌被别人抢注,自己只能花重金赎回来或者眼睁睁地看着它被别人使用,如“同仁堂”、“大宝”、“大白兔”;又曾经有多少驰名商标因为企业自己的滥用而使自己的“牌子”贬值或消失,如“娃哈哈”、“巨人”等。而与此同时,近两年中国的企业频繁陷入知名品牌设下的圈套而引起侵权纠纷。如2002年6C联盟(时代华纳、日立、IBM、松下、三菱、东芝)诉中国DVD生产厂商侵权,要求中国国内厂家每生产1台DVD要向它们支付4.5美元的专利许可费,目前已赔付30多亿元人民币。当前,中国的许多企业因为知识产权侵权已赔付上百亿元的知识产权“学费”。同样的情况,ISO标准、DVD标准早已在国际上公开,中国许多企业在使用时以为是无偿的,可是在标准背后都隐藏着知识产权的重磅炸弹,结果是可想而知的——交纳巨额的专利“使用费”。还有丰田诉吉利商标侵权,思科起诉华为专利侵权……国际知识产权侵权纠纷接连不断。

与此同时,在中国国内侵犯知识产权的案例也时有发生,假冒伪劣产品充斥着整个市场。前面已经提到,目前世界上30%的商品是在中国制造,“中国制造”俨然成为了一个品牌。这也许应该值得中国人骄傲,但是也应引起中国人的深思,中国在为别人做嫁衣裳。而更为可悲的是,由于写有“中国制造”的产品很多都是假冒伪劣产品,已经有国际人士准备申请“非中国制造”的商标注册,这足以引起中国的震惊。

另外,中国的著作权领域权利人的权利也得不到应有的保护,侵权盗版问题严重,盗版光盘、书籍遍布市场,著作权保护形势非常严峻。

目前中国正在努力构建以人为本的和谐社会,但这些活生生的案例和现实形势不禁让我们忧心忡忡、疑问重重:中国拿什么与“知识列强”、“科技列强”比拼?中国的民族品牌为什么屡屡得不到应有的保护?中国的企业为什么频频陷入国际侵权纠纷?如何防止跨国公司滥用知识产权?假冒伪劣产品为何屡禁不止?如何保证中国的以人为本的和谐社会的建设平稳进行?这就要求中国在不断促进自主创新的同时,加强知识产权管理。企业显然是知识产权管理的主体,但政府在全社会的知识产权管理中起着无可替代的作用。

中国在知识产权的创建、转化和保护等各方面的落后与中国政府在知识产权管理上存在的问题有直接的关系,尤其是在管理的制度、体制等方面存在着很多问题。

胡锦涛总书记在党的十七大报告中指出,当前我们要全面落实科学发展观和科教兴国战略,把提高自主创新能力作为推进结构调整的中心环节,把推动自主创新摆在全部科技工作的突出位置,提高我国科技自主创新能力,加快建设有中国特色的国家创新体系。报告明确指出,提高自主创新能力、建设创新型国家是国家发展战略的核心,是提高综合国力的关键。温家宝总理也指出,自主创新是支撑一个国家崛起的筋骨,必须把增强自主创新能力作为国家战略,努力将我国建设成为具有国际影响力的创新型国家。

胡锦涛同志在党的十七大报告中还指出,要深化科技管理体制的改革,完善鼓励技术创新和科技成果产业化的法制保障、政策体系、激励机制、市场环境。实施知识产权战略。

加强知识产权管理是时代的要求,也是中国走科教兴国之路、建设以人为本的和谐社会必须面临和解决的一个重大课题。而加强知识产权的政府管理对于落实科学发展观、建设社会主义和谐社会更有着重要的现实作用。从不同的角度研究知识产权的政府管理正逐渐成为人们研究的热点问题。本文试图从制度的角度研究知识产权的政府管理。