



中国自由贸易试验区

知识产权保护制度研究

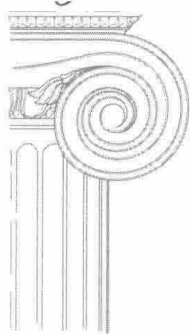
孙益武◎著

ZHONGGUO ZIYOU MAOYI SHIYANQU ZHISHICHANQUAN
BAOHU ZHIDU YANJIU



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



孙益武◎著

ZHONGGUO ZIYOU MAOYI SHIYANQU ZHISHICHANQUAN
BAOHU ZHIDU YANJIU

中国自由贸易试验区 知识产权保护制度研究



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

中国自由贸易试验区知识产权保护制度研究/孙益武著. —北京: 知识产权出版社, 2018.4

ISBN 978-7-5130-5397-6

I. ①中… II. ①孙… III. ①自由贸易区—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 (2018) 第 006622 号

内容提要

本书主要从自由贸易试验区知识产权保护的国际规则和域外经验、加强自由贸易试验区知识产权保护的必要性、完善我国自由贸易试验区知识产权保护制度三个方面进行研究,提出了自由贸易试验区知识产权保护制度设计重点需要平衡促进贸易的目标价值与知识产权保护手段价值的关系,本地实践与全国推广的关系,本土规则与国际惯例的关系的基本观点,有助于解决我国自由贸易试验区建设的现实问题。

读者对象: 知识产权研究者、政府相关官员、企业知识产权工作者以及其他读者。

责任编辑: 胡文彬

责任校对: 潘凤越

装帧设计: 刘 伟

责任出版: 刘译文

中国自由贸易试验区知识产权保护制度研究

孙益武 著

出版发行: 知识产权出版社有限责任公司 网 址: <http://www.ipph.cn>

社 址: 北京市海淀区气象路 50 号院 邮 编: 100081

责编电话: 010-82000860 转 8031 责编邮箱: huwenbin@cnipr.com

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102 发行传真: 010-82000893/82005070/82000270

印 刷: 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司 经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

开 本: 720mm×1000mm 1/16 印 张: 23.25

版 次: 2018 年 4 月第 1 版 印 次: 2018 年 4 月第 1 次印刷

字 数: 380 千字 定 价: 89.00 元

ISBN 978-7-5130-5397-6

版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。



作者简介

孙益武，1982年出生，安徽巢湖人，法学博士，管理科学与工程博士后，杭州师范大学沈钧儒法学院讲师、硕士研究生导师，比利时安特卫普大学访问学者。研究领域为知识产权法、网络法。主持省部级课题3项，发表学术论文20余篇。

中国自由贸易试验区
知识产权保护制度研究

前 言

自由贸易试验区在中国已经不是一个新生事物，自由贸易港也即将呼之欲出。无论是自贸区或是自由港，根本目的还是最大程度地实现自由贸易和促进贸易便利化，它们势必在海关监管、税制安排等方面更为特殊。在国境“一线”最大程度放开后，能不能有效在关境“二线”进行风险管控，是对自贸区、自由港最大的挑战。自贸区知识产权保护与执法也存在“放得开”与“管得住”的根本矛盾，即如何在保障自由贸易的同时，不致使知识产权保护成为合法贸易的障碍，这也是回到知识产权在乌拉圭回合被引入世贸规则的初衷。自贸区知识产权保护未来在“放得开”上，重点探索实现知识产权确权、保护、运用和公共服务供给方面的便利化；而在“管得住”上，要应用风险管理理论和技术，在大数据分析的基础上确定负面清单和重点监管对象，精准高效地守住知识产权执法的底线。

本书对目前的自由贸易试验区知识产权保护制度进行了较为系统的梳理和总结。第一章“自由贸易试验区知识产权保护概论”对现行的自贸区知识产权保护制度作了简要概述，并结合上海自贸试验区的实践作出评析；第二章“自由贸易试验区知识产权保护制度国际协调”介绍了世界知识产权组织（WIPO）、世界海关组织（WCO）、世界贸易组织（WTO）、自由贸易协定以及国际商会对自贸区知识产权保护制度的关注和国际协调；第三章“自由贸易试验区知识产权保护的域外实践”重点评析了欧盟自由区和美国对外贸易区知识产权保护制度和实践；第四章“自贸试验区知识产权行政保护与公共服务制度研究”关注知识产权行政保护制度、知识产权的公共政策设计和公共服务供给，构建契合自贸区发展的知识产权动力系统和生态体系；第五章“贸易便利化与自贸试验区知识产权海关保护”从海关的职能着手，讨论自贸区海关面临贸易便利和贸易安全的双重压力，并且需要微妙地平衡二者的关系，不能顾此失彼；第六章“自贸试

验区知识产权司法保护与争端解决机制”讨论如何在自贸试验区强化知识产权司法保护的导向性、实效性和权威性，并呼吁多元纠纷解决机制发挥作用，制止和打击各类知识产权侵权行为，营造公平竞争的市场经济秩序；第七章“自贸试验区知识产权运营法律制度”关注知识产权运营的文化意义、自贸试验区知识产权运营中心（交易市场）建设及合规问题；第八章“自贸试验区知识产权保护：反思与展望”以自贸区知识产权保护为样本，讨论知识产权保护的棘轮效应与执法合作，同时从知识产权保护的地域性、知识产权执法的比例协调原则对来自贸区知识产权保护制度发展作出预判。

本书内容涉及自由贸易试验区规则的国际协调和域外实践、自贸试验区的管理制度和知识产权执法体系；特别是中国自贸区知识产权的司法保护、海关保护等执法议题，可供对相关领域感兴趣的法律学者、学生、政府（企业）管理人员等作为研究和学习的参考资料。因相关法律制度和管理政策变化较快，难免挂一漏万，请读者结合最新法律和实践进行批判性阅读。

2017 年 12 月

目 录

绪 论	1
一、研究现状	1
二、选题价值	3
三、研究内容	4
四、基本观点	4
五、研究方法	5
第一章 自由贸易试验区知识产权保护概论	6
第一节 我国自由贸易试验区知识产权保护概述	6
一、我国自由贸易试验区知识产权保护制度改革	6
二、自贸试验区知识产权制度创新	14
第二节 自由贸易试验区知识产权执法	23
一、WTO 与国际自由贸易区	24
二、国际海关制度中的国内自由贸易区	27
三、我国海关特殊监管区及其功能形态	28
四、海关特殊监管区中的知识产权侵权问题	32
五、加强自由贸易试验区知识产权保护的必要性	37
第二章 自由贸易试验区知识产权保护制度国际协调	41
第一节 WIPO 知识产权执法规则的国际协调	41
一、《巴黎公约》中的知识产权边境执法义务	42
二、《伯尔尼公约》中的知识产权执法义务	45
三、《制裁商品来源虚假或欺骗性标志协定》的边境执法规则	46
第二节 知识产权海关保护国际协调的发展	49
一、TRIPS 之前的知识产权国际协调	49
二、TRIPS 与知识产权海关保护	50

第三节 自由贸易试验区知识产权执法的国际协调	52
一、自由贸易试验区知识产权执法议题的兴起	52
二、WCO 与自由贸易试验区知识产权执法	53
三、WTO 与自由贸易试验区知识产权执法	56
四、国际协调对于我国自贸试验区知识产权保护的启示	58
第四节 ACTA 与知识产权边境执法	58
一、ACTA 概述	58
二、ACTA 中知识产权执法一般义务	60
三、知识产权边境执法规则	63
第五节 国际商会与自贸试验区知识产权保护	75
一、《ICC 自贸区知识产权报告》概要	76
二、澄清对自由贸易区知识产权执法的错误认识	79
三、经济利益与规则控制之间的平衡	81
第三章 自由贸易试验区知识产权保护的域外实践	84
第一节 自贸试验区知识产权保护制度的差异性	84
一、自贸试验区知识产权保护制度的弹性规定	84
二、典型自由贸易港的知识产权保护制度	86
第二节 欧盟自由区知识产权保护制度	90
一、欧盟自由区海关制度概述	90
二、欧盟自由区海关制度的特点	92
三、欧盟自由区知识产权保护规则	94
四、欧盟自由区过境货物知识产权保护	97
第三节 美国对外贸易区知识产权保护制度	100
一、美国对外贸易区概要	100
二、美国对外贸易区知识产权保护规则	102
三、对外贸易区知识产权保护的司法实践	107
四、美国对外贸易区知识产权保护的启示	109
第四章 自贸试验区知识产权行政保护与公共服务制度研究	112
第一节 自贸试验区知识产权行政保护：上海实践与反思	112
一、上海自贸试验区知识产权行政保护体制	112
二、上海自贸试验区知识产权行政保护体制改革的积极意义	114

三、自贸试验区知识产权行政保护的制度完善	115
第二节 自贸试验区知识产权综合管理改革与行政保护	120
一、知识产权综合管理改革的背景与意义	120
二、知识产权行政管理机关的统一	123
三、知识产权执法战略的颁布和实施	124
四、加快自贸试验区知识产权信用体系建设	128
第三节 自贸试验区知识产权公共政策的供给改善	130
一、知识产权公共政策的重要意义	131
二、我国知识产权公共政策供给现状及评述	133
三、探索自贸试验区知识产权公共政策供给的建议	138
第四节 加强自贸试验区知识产权公共服务供给	141
一、知识产权公共服务国际发展概况	141
二、我国知识产权公共服务建设	143
三、境外知识产权公共服务的实践	147
四、境外知识产权公共服务的经验和启示	151
第五章 贸易便利化与自贸试验区知识产权海关保护	155
第一节 WTO 对贸易便利化议题的国际协调	155
一、WTO《贸易便利化协定》的诞生	155
二、《贸易便利化协定》的主要内容	157
三、中国履行《贸易便利化协定》的立场与实践	160
第二节 自贸试验区过境货物的海关监管与执法	166
一、国际过境货物的概念界定	166
二、过境货物的知识产权海关保护	167
三、转运货物的知识产权海关保护	169
四、通运货物的知识产权海关保护	171
五、自贸试验区过境货物知识产权海关保护的制度完善	172
第三节 严格自贸试验区知识产权海关保护的措施建议	174
一、完善立法,明确海关执法授权	174
二、加强海关执法合作实施机制	177
三、加强知识产权海关保护风险管理	178
四、完善自贸试验区跨境电子商务知识产权海关保护	179

第四节 知识产权海关保护担保制度的便利化构造	184
一、提出问题：海关担保便利化构造的必要性	185
二、制度再造的法理基础：对知识产权海关担保性质的再认识	186
三、促进知识产权保护的海关担保制度完善	190
四、促进通关便利的海关担保制度完善	194
五、结 论	199
第六章 自贸试验区知识产权司法保护与争端解决机制	201
第一节 自贸试验区知识产权司法保护概述	201
一、上海自贸试验区知识产权司法保护	201
二、广东自贸试验区知识产权司法保护	205
三、福建自贸试验区知识产权司法保护	208
四、天津自贸试验区知识产权司法保护	209
五、最高人民法院对自贸试验区知识产权司法保护的部署	210
第二节 上海自贸试验区知识产权司法保护实践	211
一、上海自贸试验区知识产权司法保护的体制机制建设	211
二、上海自贸试验区涉外贴牌加工商标侵权纠纷	215
第三节 自贸试验区知识产权纠纷多元化争端解决机制	223
一、大力发展自贸试验区知识产权纠纷 ADR 解决机制	223
二、自贸试验区商事仲裁的发展	224
三、自贸试验区知识产权纠纷调解制度的创新	226
四、建设自贸试验区知识产权网络仲裁中心	228
第四节 跨境电子商务知识产权纠纷的司法解决	230
一、跨境电子商务知识产权纠纷的管辖与裁判	230
二、跨境电子商务知识产权纠纷审理的疑难问题	233
三、跨境电子商务知识产权纠纷手续的涉外审查	239
第七章 自贸试验区知识产权运营法律制度	243
第一节 知识产权运营与文化软实力	243
一、文化软实力与知识产权的关系	244
二、加强著作权运营以推动文化创新	245
三、加强工业产权运营提升文化产品附加值	246

四、基于知识产权运营的中国文化软实力建设之道	248
第二节 服务贸易与自贸试验区知识产权运营	253
一、知识产权贸易逆差概况	253
二、加强知识产权运营 减少贸易逆差	254
三、自贸试验区扭转知识产权贸易逆差的举措	257
第三节 知识产权交易市场建设	258
一、我国知识产权交易市场建设情况	258
二、美国国际知识产权交易所制度	262
三、IPXI 项目对自贸试验区知识交易市场建设的启示	273
第四节 知识产权关联交易转让定价问题	277
一、跨国公司知识产权交易转让定价的实践案例	278
二、知识产权关联交易的转让定价规则	280
三、我国规制跨国公司知识产权转让定价的法制发展与完善	286
第八章 自贸试验区知识产权保护：反思与展望	292
第一节 知识产权国际保护中的棘轮效应	293
一、棘轮效应及其运用	293
二、棘轮效应在知识产权国际保护中的运行机制	294
三、棘轮效应在知识产权国际保护中的外在表现	297
四、体制转换为发挥棘轮效应提供应用平台	299
五、棘轮效应在知识产权国际保护中的反向运用	303
六、结 语	305
第二节 国际自由贸易协定中知识产权执法条款	306
一、CETA 知识产权谈判的背景	307
二、CETA 知识产权规则主要内容	309
三、CETA 知识产权规则的影响	315
第三节 自贸试验区知识产权保护：严格保护与比例协调	318
一、严格保护：国际贸易与知识产权地域性	318
二、比例协调：自贸试验区知识产权执法中的私权与公益	326
三、自贸试验区知识产权执法与合作	331
参考文献	339
后 记	358

绪 论

一、研究现状

中国自由贸易试验区的知识产权保护问题是全新的研究课题，涉及国际经济法、知识产权法和海关法等多个学科。国内外学者从不同角度对国际贸易相关知识产权保护问题进行了研究，但在理论和实证层面专门讨论自由贸易试验区知识产权保护的文献非常有限，尚未形成具有权威性的理论和代表性制度体系。

首先，自由贸易试验区知识产权保护问题在理论层面涉及国际贸易和知识产权保护的关系。大量现有文献为掌握自由贸易相关知识产权保护政策奠定了基础，对我国当前自由贸易试验区知识产权保护政策体系建设有一定启发意义。但是，已有研究主要集中在国际贸易与知识产权保护的基本理论、TRIPS 规则分析等方面，未见对自由贸易试验区知识产权保护的必要性、合理性及制度建设方面的研究成果。这为本课题研究留下了发挥空间，凸显了研究的必要性。

其次，自由贸易试验区知识产权保护问题需要兼顾国际贸易便利化与知识产权海关保护等不同利益诉求。在逐步推进自由贸易的同时，贸易便利化成为国际社会关注的重要贸易议题。2013 年 12 月世界贸易组织（WTO）第九次部长级会议已就《关税与贸易总协定》（GATT）第 5 条、第 8 条和第 10 条规定的细化和澄清达成共识，世界贸易组织（WTO）《贸易便利化协定》也已生效实施。随着贸易便利化国际进程的推进，世界海关组织（WCO）通过制定标准和指南为贸易便利化规则的国家实践提供技术支持。联合国欧洲经济委员会、联合国亚太经济社会委员会、世界银行等国际组织对贸易便利化的国家实践、贸易便利化协定的结构和内容等进

行了专题讨论。

在知识产权海关保护与执法方面,国内研究文献较多,多以 TRIPS 边境措施和我国《知识产权海关保护条例》为基础,分析知识产权海关保护的理论和实践;其中少数文献从比较研究的视角分析中美、中欧知识产权海关保护制度的区别。这部分文献为本书贸易便利化与知识产权海关保护的研究奠定了文献基础。在经验借鉴方面,已有成果注意到国外贸易便利化和知识产权保护的实践,同时意识到在本国语境下借鉴他国经验的重要性。但目前研究缺少域外自由贸易试验区知识产权海关保护的专题讨论,以及对域外经验如何本土化的实践探索,本书将对这些问题展开研究。

再次,有关我国自由贸易试验区知识产权执法机制的研究并不突出。我国实行司法保护和行政保护两条途径并行运作的知识产权保护模式,《国家知识产权战略纲要》指出:加强司法保护体系和行政执法体系建设,发挥司法保护知识产权的主导作用,提高执法效率和水平。关于我国知识产权执法机制的研究成果较为丰富,许多来自行政执法和司法保护一线的官员和学者结合我国实践提供观点和解决方案,这些成果在研究内容与研究方法等方面值得借鉴。但是,现有文献在如何促进自由贸易试验区知识产权行政执法和司法保护,保证执法效果和执法合作等方面着墨不多。中共十八届三中全会《关于全面深化改革若干重大问题的决定》提出:要维护宪法法律权威,深化行政执法体制改革,确保依法独立公正行使审判权检察权。这将为自由贸易试验区知识产权行政执法和司法保护体制创新提供了重要的顶层政策支持。

最后,在自由贸易试验区知识产权保护的国际协调与国家实践方面。已有文献对《美韩自由贸易协定》《反假冒贸易协定》(ACTA)和《跨太平洋伙伴关系协定》(TPP)等国际条约中自由贸易区相关知识产权执法规则的分析为本书研究奠定了基础;但国际自由贸易协定知识产权执法水平的提升与自由贸易试验区知识产权保护的内在关系需要探究,我国自由贸易试验区知识产权保护的制度设计需要结合国内实践进一步探究确立。另外,美国早在 1934 年根据《对外贸易区法》建立对外贸易区制度;欧盟的《海关法典》和 2014 年 1 月修订生效的《知识产权海关执法条例》都规定了自由区知识产权保护制度;这些域外经验可为自由贸易试验区知识产权保护制度设计服务。美国与欧盟在自由贸易试验区知识产

权保护实践中有许多重要案例，这些案例中反映出的问题同样值得加以总结和归纳。

综上所述，已有成果对国际贸易和知识产权保护、贸易便利化与知识产权海关保护等已有较多讨论，为本书的理论探讨奠定了法理基础；相关国际自由贸易协定和知识产权海关保护的国家实践的分析，为本书的经验比较和制度借鉴提供了参考模板；关于 TRIPS、ACTA 等知识产权执法规则的研究，为本书中制度构建提供了分析样本。而直接涉及自由贸易试验区知识产权保护的研究文献较少，特别是贸易便利化的视角下全面分析自由贸易试验区知识产权保护政策构建的必要性和可行性的文献就更少。本书研究具有一定挑战性，由于研究主题范围较广，专题讨论深度需要着力解决。

二、选题价值

本书有助于解决我国自由贸易试验区建设的现实问题。鉴于促进自由贸易和贸易便利化的需要，自由贸易试验区内监管减少、政策优惠等便利条件导致其在知识产权保护方面具有脆弱性，可能成为生产、销售假冒及盗版货物的温床。此外，自由贸易试验区知识产权保护政策应当契合我国自由贸易区发展战略，本书研究对于扩大开放背景下我国知识产权保护政策体系的规划也有重大现实意义。

本书研究有助于揭示自由贸易试验区建设的改革契机与知识产权保护的内在需求。目前，需要全面认识国家自由贸易试验区战略建设与知识产权保护政策体系的内在关系，深刻理解知识产权保护对于加工和贸易大国的复杂影响，才能在此基础上建立合理有效的自由贸易试验区知识产权保护政策体系。

本书研究有助于相关政策在国家层面的实施提供决策参考。本书探寻契合自由贸易试验区的知识产权保护政策，统筹考虑国际形势与中国国情，为完善我国知识产权制度建设提供了决策参考和支持。

本书研究有助于我国应对自由贸易试验区知识产权保护国际规则的挑战。ACTA 和 TPP 中知识产权执法对象已经拓展到过境货物和自由贸易试验区货物，国际组织和相关条约已将自由贸易试验区列为知识产权执法的

重点领域。与此同时，中国将大力发展自由贸易区和自由贸易试验区，本书将为我国应对自由贸易区知识产权执法的国际协调提供解决方案。

三、研究内容

本书主要研究内容有以下三个方面。

(1) 国际规则和域外经验研究：重点研究世界海关组织自由区规则、美国和欧盟相关制度和实践，这些国际经验可以为我国自由贸易试验区知识产权保护制度设计所用；域外经验研究还要着重剖析国外自由贸易区知识产权保护实践中的典型案例。

(2) 加强自由贸易试验区知识产权保护的必要性研究：包括自由贸易试验区建设的背景和目标，我国海关特殊监管区知识产权保护政策的现状，自由贸易试验区内实行的知识产权保护政策的评价和完善。

(3) 完善我国自由贸易试验区知识产权保护制度研究：重点放在自由贸易试验区知识产权保护机构、执法机制以及海关保护规则等方面，确保研究结论既能契合自由贸易试验区建设和我国自由贸易区战略需要，又能具有普适性，与通行国际规则相兼容。

四、基本观点

我国自由贸易试验区知识产权保护政策既要为完善国内知识产权制提供试验机会，同时要考虑国际形势发展，有效应对国际挑战。因此，自由贸易试验区知识产权保护制度设计重点需要平衡下列三对关系。

一是促进贸易的目标价值与知识产权保护手段价值的关系。制度设计的基本原则是尊重自由贸易试验区的目标与功能，不能因强调知识产权保护与执法，而影响促进自由贸易和贸易便利化的目标。

二是本地实践与全国推广的关系。自由贸易试验区知识产权保护政策要能在地方实践的基础上，能够推广到我国的其他特殊经济区或综合保税区，乃在全国范围内实践。因此，需要保证制度规则的规范性和通用性。

三是本土规则与国际惯例的关系。在注重本土规则设计针对性的前提下，注意吸收域外优秀经验，同时前瞻性地预估到国际规则的演变与发

展；保证我国自由贸易试验区知识产权保护规则的国际化程度，能为我国加入国际条约和协调相关议题提供实践样本。

五、研究方法

一是规范分析与实证分析相结合。既在理论上对贸易便利化规则、知识产权保护政策、国际条约规则进行规范分析与阐释，又注重对域外实践和司法个案进行实证剖析。

二是国情分析与境外经验相结合。既要充分考虑自由贸易试验区制度创新所基于的现实国情，又要注意有选择地借鉴和参考域外典型经验和最佳实践。