

西安财经学院学术文库

知识产权法基本理论研究

周作斌 刘凡 周子雯

THE STUDY OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW FUNDAMENTAL PRINCIPLES



中国统计出版社
China Statistics Press

西安财经学院学术文库

知识产权法基本理论研究

周作斌 刘凡 周子雯

THE STUDY OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW FUNDAMENTAL PRINCIPLES

 中国统计出版社
China Statistics Press

(京)新登字 041 号

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权法基本理论研究 / 周作斌, 刘凡, 周子雯著.

—北京: 中国统计出版社, 2007. 2

(西安财经学院学术文库)

ISBN 978-7-5037-4300-9/D · 157

I. 知…

II. ①周…②刘…③周…

III. 知识产权法—法的理论—研究

IV. D913. 01

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 021056 号

知识产权法基本理论研究

作 者/周作斌 刘凡 周子雯

责任编辑/胡文华 戴滨

装帧设计/艺编广告

出版发行/中国统计出版社

通信地址/北京市西城区月坛南街57号

邮政编码/100826

办公地址/北京市丰台区西三环南路甲6号

电 话/(010) 63376907 (发行部)

印 刷/河北天普润印刷厂

经 销/新华书店

开 本/787×1092毫米 1/16

印 张/22.25

字 数/500千字

印 数/1-2500

版 别/2007年2月第1版

版 次/2007年2月第1次印刷

书 号/ISBN 978-7-5037-4300-9/D · 157

定 价/45.00元

版权所有。未经许可, 本书的任何部分不准以任何方式在世界任何地区以任何文字翻印、拷贝、仿制或转载。

中国统计版图书, 如有印装错误, 本社发行部负责调换。

前言

在当今知识经济时代,知识作为一种资源,对于经济增长与社会发展的作用已经超过劳动力、资本、原材料和能源等诸多传统生产要素,发挥着决定性的作用,从而使各国经济和社会的发展与知识产权融为一体,知识产权制度因而成为历史的必然选择,知识产权法律制度也就成为当今世界占主导地位的法律制度。正因为如此,在当今世界,无论是国与国之间的竞争,还是企业与企业之间的竞争,抑或是个人与个人之间的竞争,在极大程度上都表现在知识产权领域,集中体现为知识、人才和信息的竞争。因此,知识产权的竞争就成为各国进行综合国力竞争的核心,知识产权战略已经成为发达国家发展战略的重要组成部分,而经济全球化与贸易自由化的发展与加速,无疑进一步加剧了这一历史趋势。

与此同时,发生在知识产权领域的纷争也迅速增多,并日益受到世界各国的广泛关注。20世纪90年代,因知识产权纠纷而几乎三次爆发的中美两国之间的贸易大战,使得知识产权问题开始在国内受到普遍关注。紧接着,国内知识产权纠纷也连续不断发生,其中影响比较大的有:著名小品演员陈佩斯、朱时茂诉中央电视台侵犯其小品著作权案;王蒙等六位作家诉北京某网络服务公司侵犯著作权案;美国20世纪福克斯公司等八大影视公司诉北京市先科激光商场、北京市文化艺术出版社、音像大世界侵犯电影作品著作权案;微软公司诉北京巨人电脑公司侵犯计算机软件著作权案等等。这些事件的发生在不断地提示我们:知识经济时代已经不可避免地到来,知识产权的竞争已经开始介入我们的日常生活。

2001年12月11日,中国正式加入世界贸易组织,成为世界贸易组织的第143个成员国,包括《与贸易(包括假冒商品贸易)有关的知识产权协议》在内的世界贸易组织的协定和相关法律文件自此开始对中国发生效力,中国在加入世界贸易组织议定书中也郑重承诺“中国

将从加入之日起全面实施《与贸易(包括假冒商品贸易)有关的知识产权协议》”。但是,就科技、经济和文化发展相对落后的中国来讲,保护水平过高、范围过宽、标准过严的 TRIPs 协议,已经超越了中国社会经济发展的实际。而纵观世界各国,尤其是经济发达国家的知识产权保护,核心目的无一不是立足于对本国根本利益的保护。因此,面对知识产权国际保护日益强化的世界潮流与历史趋势,中国应该采取什么样的对策,如何既遵循已经加入的 TRIPs 协议等知识产权保护的相关国际公约,又使中国的知识产权国际保护符合当今中国的实际,是一项紧迫的极具挑战性的课题。因此,在理论上进行研究,为之进行理论准备,在实务中进行检验,为之积累实践经验,就成为当务之急。

立足于历史发展的必然趋势和中国经济发展的实际需要,中共中央审时度势,在第十六届五中全会上提出了“科学发展观”的重大战略思想并作出了“增强自主创新能力,建设创新型国家”的决定。以此为契机,国务院于 2005 年 1 月成立国家知识产权战略制定工作领导小组,并于 2005 年 8 月正式启动国家知识产权战略制定工作。一时之间,知识产权制度及其相关理论成为各部门、各领域广泛讨论和深入研究的重点问题:从知识产权理论研究到实务操作,从知识产权立法到知识产权执法实践,从知识产权个案保护到国家知识产权战略制定,从国内知识产权保护到国际知识产权保护,知识产权问题从来没有像今天这样受到全社会如此高度的重视。

本书著者注意到,在现有出版的对知识产权相关问题进行研究的诸多著述中,对最新热点问题、前沿问题研究较多,讨论也相对激烈,而对知识产权基本理论进行深度研究的著述则要少的多。但是,在知识产权领域,许多分歧或者争议较大的问题,其实质却往往是对知识产权基本理论缺乏深刻的理解和把握。“千里之行,始于足下。”基于此点,本书著者就以下问题达成共识:重点对知识产权制度的立法理念、基本法理进行详细讨论和研究,系统阐述知识产权制度的历史演变和立法进程,深入解析知识产权制度的价值理念、制度设计及其发展趋势,以期能够抛砖引玉。

本书著者或为长期在高校从事知识产权法学教学与研究工作的学科带头人、骨干教师,或为正在国外名府深化知识产权造诣的青年才俊,借“科学发展观”重大战略思想提出之际,将各自从事知识产权法学教学和研究成果和心得加以整理,汇集成册,遂成本书,以对此前的教学和研究工作进行一个系统的总结和回顾,并呈现给读者,求教于同仁,期冀有识之士予以批评指正。希望本书有助于深化知识产权研究过程中的讨论和争鸣,使中国知识产权理论研究更加深入和全面。

诚能如此,则中国幸甚,著者幸甚。

著者

2006 年 10 月

作者简介

周作斌:(1956—),男,陕西省礼泉县人,西安财经学院法学系教授,副院长,经济法学硕士研究生导师组组长,西安财经学院省级名牌专业——法学专业学科带头人,陕西省优秀教师,陕西省教学名师。西北政法学院特聘硕士研究生导师,省级精品课程——《知识产权法学》主持人,先后公开发表论文 80 余篇,其中《法学》、《法律科学》、《当代经济科学》、《理论导刊》等核心期刊 30 余篇,主持省部级课题 20 余项,著述 12 部,主编的《经济法概论》一书获 2005 年陕西普通高等学校优秀教材一等奖。

刘 凡:(1971—),男,山西省运城市人,西安财经学院法学系讲师,民商法学硕士。1990 年考入西北政法学院法学系学习,1994 年毕业后到山西省闻喜县人民法院从事审判工作。1998 年考入西北政法学院,师从民法学者寇志新教授攻读民商法学硕士学位,2001 年毕业后到西安财经学院法学系从事知识产权法学教学和研究工作,公开发表论文 20 余篇,主持或主要参与省部级研究课题 10 余项。

周子雯:(1982—),女,陕西省西安市人,2001 年考入西北政法学院法学系学习,2005 年毕业后赴英国伯明翰大学攻读国际商法硕士学位,研究方向为国际贸易法学、国际知识产权法学,公开发表论文 4 篇。

目录

第一章 入世与中国知识产权保护

第一节 重大事件的历史回顾 / 1

- 一、《中美高能物理协议》引起中国对知识产权保护的高度重视 / 1
- 二、《中美贸易关系协定》加速中国知识产权保护立法的进程 / 1
- 三、中美第一次贸易大战,促进中国知识产权保护体系的进一步完善 / 2
- 四、中美第二次贸易大战,促使中国知识产权保护执法力度的进一步加大 / 4
- 五、中美第三次贸易大战,加速中国政府知识产权保护全面执法的步伐 / 5
- 六、中美两国达成中国加入 WTO 的协议,标志着中国知识产权保护走向成熟 / 7
- 七、TRIPs 协议的签订,将对中国知识产权保护产生全面而深远的影响 / 8
- 八、新一轮世界贸易组织谈判中的知识产权问题,将推动知识产权国际保护空间不断拓展 / 9

第二节 重大事件的理性审视 / 11

- 一、人类社会正在经历一场从工业经济到知识经济的巨大变革 / 11
- 二、知识产权是知识经济时代的制度选择 / 13
- 三、知识产权制度为技术创新之火添加了利益之油 / 15
- 四、知识产权对美国经济发展的影响 / 17

第三节 重大事件的现实启迪 / 18

- 一、观念层面:树立知识产权新理念,增强知识产权法律意识 / 19
- 二、制度层面:完善知识产权法律制度,加大知识产权保护力度 / 19
- 三、管理层面:实施知识产权战略,培植自主知识产权 / 21

第二章 知识产权基本范畴的诠释

第一节 与时俱进的知识产权概念 / 22

- 一、采用列举方式定义 / 22

二、采用概括方式定义 / 23

三、采用划分方式定义 / 23

第二节 受到挑战的知识产权特征 / 26

一、知识产权的无形性 / 26

二、知识产权的专有性 / 26

三、知识产权的地域性 / 27

四、知识产权的时间性 / 27

五、知识产权的可复制性 / 28

第三节 不可忽视的知识产权性质 / 29

一、知识产权是一种民事权利 / 29

二、知识产权是一种新型的民事权利 / 29

三、知识产权是一种具有双重性的民事权利 / 30

第三章 知识产权制度的嬗变

第一节 特权到专利的历史演变 / 32

一、萌芽阶段 / 32

二、发展阶段 / 32

三、国际化阶段 / 33

第二节 标记到商标的历史更替 / 33

一、产生阶段 / 34

二、发展阶段 / 34

第三节 出版权到版权的历史沿革 / 34

一、版权制度的起源 / 34

二、版权制度的发展 / 35

三、版权的国际化 / 36

第四节 知识产权制度发展的思考 / 37

一、知识产权发展进程中的三次飞跃 / 37

二、知识产权发展进程中的平衡理念 / 37

三、知识产权制度发展的新特点 / 38

四、知识产权制度发展的新趋势 / 39

第四章 《与贸易有关的知识产权协议》解读

第一节 TRIPs 协议的产生背景 / 41

第二节 TRIPs 协议的主要内容 / 42

一、TRIPs 协议的基本原则 / 42

二、TRIPs 协议的实体规则 / 44

三、TRIPs 协议的程序规则 / 56

第三节 TRIPs 协议的评析 / 63

第五章 中国知识产权的立法走向

第一节 知识产权法的意义 / 66

第二节 知识产权法的民法属性 / 67

第三节 知识产权法的历史进程 / 68

一、解放前的知识产权保护 / 68

二、建国后的知识产权立法 / 68

三、新时期的知识产权法制建设 / 68

第六章 著作权立法理念的历史考察

第一节 著作权概念的诠释 / 72

第二节 著作权立法思想溯源 / 72

第三节 著作权立法进程透视 / 74

一、八年实施的考量 / 76

二、修改的基本原则 / 77

三、十项重要修改 / 78

第七章 著作权制度法理研究

第一节 著作权制度的历史沿革 / 82

第二节 著作权制度的价值理念 / 85

第三节 著作权制度的立法构建 / 86

一、著作权主体制度 / 86

二、著作权客体制度 / 87

三、著作权本体制度 / 88

四、著作邻接权制度 / 90

五、著作权限制制度 / 90

六、著作权利用制度 / 92

七、著作权救济制度 / 93

第四节 著作权制度的发展趋向 / 95

一、新技术革命与著作权 / 95

二、新国际经济秩序与著作权 / 95

三、TRIPs 协议与著作权 / 96

第八章 著作权制度的实证分析

第一节 作者问题研究 / 97

一、作者的认定 / 97

二、作者的推定 / 99

三、作者认定实证分析 / 100

第二节 作品问题研究 / 101

一、作品的一般界定 / 101

二、作品的法律要素 / 103

三、作品的保护条件 / 104

四、作品认定的实证分析 / 106

第九章 专利权立法理念的历史考察

第一节 专利法基本概念诠释 / 108

一、专利 / 108

二、专利权 / 108

三、专利法 / 109

四、专利制度 / 109

第二节 专利法立法思想评价 / 110

一、财产权说 / 110

二、受益权说 / 111

三、发明鼓励说 / 111

四、发明公开说 / 112

第三节 专利权立法进程透视 / 113

一、中国历史上第一部专利法的问世 / 113

二、新中国第一部专利法的诞生 / 113

三、专利法的第一次修改 / 114

四、专利法的第二次修改 / 115

第四节 世界四大专利法体系的比较 / 119

一、英国专利体系 / 119

二、美国专利体系 / 119

三、法国专利体系 / 120

四、德国专利体系 / 120

第十章 专利制度法理研究

第一节 专利制度的历史沿革 / 122

第二节 专利制度的价值理念 / 124

一、维护发明创造者的个人利益,激励创新 / 124

二、促进科学技术进步,增进人类社会的共同利益 / 125

第三节 专利制度的立法构建 / 125

一、专利权主体制度 / 125

二、专利权客体制度 / 128

三、专利权取得制度 / 132

四、专利权本体制度 / 136

五、专利权限制度 / 138

六、专利权利利用制度 / 141

七、专利权救济制度 / 142

第四节 专利制度的发展趋势 / 143

第十一章 专利制度的实证分析

第一节 专利权保护范围研究 / 145

一、专利权保护范围确定的基础 / 145

二、专利权保护范围的确定 / 146

三、权利要求书对于确定专利权保护范围的作用 / 148

四、权利要求书的撰写 / 150

五、权利要求书的解释 / 151

六、专利权保护范围实证分析 / 154

第二节 等同原则研究 / 156

一、等同原则的产生基础 / 156

二、等同原则的确立 / 157

三、适用等同原则的主体标准 / 158

四、适用等同原则的主观心态 / 159

五、确定等同的时间 / 160

六、等同原则与逐一技术要素原则 / 160

七、等同原则与禁止反悔原则 / 161

八、等同原则与专利的创造性 / 162

九、等同原则实证分析 / 162

第十二章 商标权立法理念的历史考察

第一节 商标法基本概念诠释 / 167

一、商标 / 167

二、商标权 / 169

三、商标法 / 170

第二节 不同商标制度的比较 / 170

一、使用获得商标专用权制度 / 171

二、使用与注册均可获得专用权制度 / 172

三、先注册后使用专用权制度 / 172

四、使用与注册并行仅注册获得专用权制度 / 172

第三节 商标权立法进程的透视 / 173

一、中国历史上第一部商标法的问世 / 173

二、新中国第一部商标法的诞生 / 174

三、商标法的第一次修改 / 175

四、商标法的第二次修改 / 177

第四节 区域性国际商标制度 / 187

一、非洲区域商标制度 / 187

二、《比荷卢统一商标法》 / 188

三、欧盟统一商标法 / 191

四、北美自由贸易区商标制度 / 193

第十三章 商标制度法理研究

第一节 商标制度的历史沿革 / 195

一、商标制度的产生 / 195

二、商标制度的发展 / 196

三、中国商标制度的变迁 / 196

第二节 商标制度的价值理念 / 197

一、合理使用抗辩 / 199

二、商标权无效抗辩 / 199

三、滥用商标权抗辩 / 200

四、言论自由抗辩 / 200

五、比较广告抗辩 / 200

第三节 商标制度的立法构建 / 202

一、商标权主体制度 / 202

二、商标权客体制度 / 204

三、商标权取得制度 / 208

四、商标权本体制度 / 213

五、商标权限制制度 / 216

六、商标权利用制度 / 221

七、商标权救济制度 / 226

第四节 商标制度的发展趋势 / 240

一、商标权客体逐步多样化 / 240

二、商标的使用与注册立法更为务实化 / 241

三、商标的注册程序更加简便化 / 243

四、商标权人的权利范围逐渐扩大化 / 244

五、商标权人与社会公众利益的协调力求规范化 / 246

六、对侵犯商标权行为的制裁措施趋于完善化 / 246

第十四章 商标制度的实证分析

第一节 网络环境下商标反淡化保护问题研究 / 249

一、商标淡化的认定 / 249

二、网络环境下商标淡化的表现形式 / 251

三、商标反淡化保护实证分析 / 253

第二节 商标平行进口问题研究 / 254

一、商标平行进口的认定 / 254

二、商标平行进口的规制 / 257

三、商标平行进口实证分析 / 258

第十五章 商业秘密立法理念的历史考察

第一节 商业秘密基本概念诠释 / 260

一、商业秘密的定义 / 260

二、商业秘密的构成 / 262

三、商业秘密的范围 / 265

第二节 商业秘密立法思想评价 / 265

一、合同法理论 / 265

二、侵权行为法理论 / 266

三、反不正当竞争法理论 / 267

四、财产权理论 / 268

第三节 商业秘密立法进程透视 / 269

一、《反不正当竞争法》出台前的法律保护 / 269

二、《反不正当竞争法》出台后的法律保护 / 270

三、中国商业秘密保护立法模式的选择 / 270

第十六章 商业秘密制度法理研究

第一节 商业秘密制度的历史沿革 / 274

第二节 商业秘密制度的价值理念 / 278

一、鼓励发明创造 / 278

二、保障竞争秩序 / 279

三、维护商业道德 / 279

第三节 商业秘密制度的立法构建 / 280

一、商业秘密权主体制度 / 280

二、商业秘密权客体制度 / 281

三、商业秘密权本体制度 / 283

四、商业秘密权限制制度 / 287

五、商业秘密权救济制度 / 289

第四节 商业秘密制度的发展趋向 / 293

一、商业秘密保护的产权化 / 293

二、商业秘密保护的专门化 / 294

三、商业秘密保护的刑事化 / 294

四、商业秘密保护的国际化 / 295

第十七章 商业秘密制度实证分析

第一节 客户名单的商业秘密保护研究 / 297

一、对客户名单进行商业秘密保护的经济根源 / 297

二、客户名单作为商业秘密的构成要件 / 298

三、世界各国及相关国际公约对客户名单的保护 / 299

四、中国对于客户名单的保护 / 299

五、客户名单保护实证分析 / 300

第二节 竞业禁止与商业秘密的保护 / 303

一、商业秘密的保护途径 / 303

二、竞业禁止的内涵及其法律规定 / 304

三、中国关于竞业禁止的法律规定 / 305

四、竞业禁止对商业秘密保护的优势 / 307

五、竞业禁止与劳动者相关权利的冲突 / 307

六、竞业禁止的适用 / 308

七、违反竞业禁止的民事责任 / 309

八、竞业禁止实证分析 / 309

第十八章 中国知识产权保护的未来与展望

第一节 中国知识产权制度的发展与完善 / 312

一、入世前知识产权保护体系的健全和完善 / 312

二、入世后知识产权保护体系的成熟和发展 / 314

第二节 中国知识产权保护面临的机遇与挑战 / 319

一、国际知识产权保护发展的新趋势 / 319

二、中国知识产权保护面临的挑战 / 325

第三节 中国国家知识产权战略的制定与实施 / 334

一、国家知识产权战略的总体思路 / 335

二、国家知识产权战略的目标 / 335

三、国家知识产权战略的基本原则 / 335

四、国家知识产权战略的主要内容 / 336

五、国家制定和实施知识产权战略的主要任务和措施 / 336

六、国家知识产权战略的具体层面 / 337

参考书目 / 338

后 记 / 340

第一章 入世与中国知识产权保护

第一节 重大事件的历史回顾

一、《中美高能物理协议》引起中国对知识产权保护的高度重视

1979年1月1日,中美两国正式建交。1979年1月28日,应当时美国总统卡特的邀请,邓小平同志带领一个代表团对美国进行为期8天的访问。在访美期间,当时的国务院副总理、国家科委主任方毅和美国能源部长史莱辛格分别代表两国政府签订了《中美高能物理协议》,该协议提到了两国要相互保护著作权,如果中国没有制定著作权法,美国要求中国按照《世界版权公约》的标准对著作权进行保护。当时,中国代表团对什么是著作权尚不清楚,但在签约时,中国保留了一个条款,即该协议的条款如何落实,需要由双方专家通过再行谈判以签订具体的执行协议。该保留条款为中国具体落实《中美高能物理协议》赢得了回旋的余地,协议签订后,国家科委就与有关部门进行协商,具体落实解决方案。《中美高能物理协议》的签订,打开了中国与美国就知识产权进行双边保护的大门。

二、《中美贸易关系协定》加速中国知识产权保护立法的进程

1979年7月,美国商务部长访华时代表美国政府与中国政府签订了《中美贸易关系协定》。该协定第6条规定“缔约双方承认在其贸易关系中有效保护专利、商标和版权的重要性”,同时,该协定第6条还对商标、专利、版权的获得和保护作了原则性的规定。根据规定,双方的法人和自然人可在互惠的基础上,依据双方的法律和规章申请商标注册,并获得商标专用权;双方应对对方法人和自然人的商标和专利提供相当于本国国民的保护;双方公司、商号和贸易组织应根据合同保护工业产权,并应依据各自的法律,对未经授权使用此种专利而进行不公正的竞争活动加以限制;双方应对法人和自然人的版权提供保护,其保护程度相当于对本国公民的保护。美国代表宣称,按照美国总统的指示,不含知识产权保护条款的科技、文化及贸易的双边协定,他们无权签署。对中国来说,如果不签订贸易关系协定,美国将不给中国最惠国待遇,这是美国的立法程序和要求。当时中国需要利用这种和平的国际环境、国外资金和技术尽快实现社会主义现代化。而在西方各国中,能给中国提供资金、先进技术和设备的国家首推美国。在这种情况下,中国政府下决心与美国政府签订《中美贸易关系协定》,充分表明了中国政府加强知识产权保护的决心和信心。事实上,在1979年,中国还谈不上多少知识产权保护制度,但从此时开始,中国的知识产权保护制度走上了逐步发展和不断完善道路。1979年,《著作权法》开始起草;1980年,《专利法》开始起草。1982年8月23日,《中华人民共和国商标法》通过,于1983年3月1日起正式实施;1984年3月12日,《中华人民共和国专利法》通过,于1985年4月1日起实施;1990年9月7日,《中华人民共和国著作权法》通过,于1991

年6月1日起实施。与此同时,中国还制定了商标法实施细则、专利法实施细则、著作权法实施细则等一系列相关法规,这标志着中国知识产权法律保护体系初步建立。

三、中美第一次贸易大战,促进中国知识产权保护体系的进一步完善

此处首先说明一下美国《综合贸易竞争法》和“特别301条款”的一些情况。第二次世界大战结束以后,在美国等国的推动下,拟定建立国际货币基金组织、世界银行和世界贸易组织,以处理有关国际汇率平衡、长期国际投资和国际贸易事务。不久,国际货币基金组织和世界银行相继成立。但拟议中的世界贸易组织却因其《宪章》未在美国国会获得通过而没有成立。这样,在此之前由美国、英国、法国和古巴等一些国家所缔结的《关税与贸易总协定》(即GATT, General Agreement on Tariff and Trade)就“临时”替代世界贸易组织,成为处理国际贸易事务的组织,并与世界银行和国际货币基金组织一起被称为“世界金融和贸易体系的三大支柱”,这种状况一直持续到1995年世界贸易组织成立。

自1948年关贸总协定生效到1995年世界贸易组织成立,国际贸易基本是在关贸总协定的框架之下进行的。在贸易自由主义政策的支配下,美国积极参加和推动了关贸总协定前几个回合的谈判。然而,到了上世纪60年代中后期,美国越来越感到自己的贸易利益并没有在关贸总协定的框架之下得到保护,这主要表现在两个方面:一是单方面的贸易自由损害了美国的利益;二是关贸总协定的争端解决机制存在严重缺陷。基于以上原因,在各种利益集团的推动下,美国国会开始考虑在关贸总协定之外,另行制定保护美国贸易利益的国内法律。正是在这种背景下,美国于1974年修订其《综合贸易竞争法》,制定了旨在保护其贸易利益的第301条,“301条款”即由此得名。根据该条规定,当外国违背有关贸易协议而损害了美国的贸易利益时,或者外国的政策和法律是不公正和不合理的,并且对美国的商业造成了负担或限制时,总统有权对损害美国贸易利益的外国实行报复,如中止或撤回依据贸易协定而减让的利益,或者对该外国货物或服务加征关税或采取其他进口限制。

自“301条款”制定之后,又历经几次修改,最后完善成为有效保护美国贸易利益的有力武器。其中,美国国会1988年通过,并于次年开始实施的《综合贸易竞争法》对“301条款”的修订最为重大,增加了特别“301条款”和超级“301条款”:一是对知识产权的保护作了专门规定,这就是著名的“特别301条款”,该条款的核心是通过双边谈判和贸易制裁的方式迫使其他国家和地区保护美国的知识产权,准许美国的知识产权进入其市场。凡是在这两个方面有问题的国家,或拒绝依赖知识产权保护的美国人公平和平等地进入其市场的国家,美国贸易代表都可以将其确定为重点外国,从而发起调查和实施贸易制裁;二是制定了“超级301条款”,以确定重点外国的贸易障碍和阻碍贸易的做法,并消除这些障碍和做法,扩大美国的对外贸易。在美国1988年《综合贸易竞争法》的“特别301条款”出台以前,尽管美国的某些企业和民间知识产权组织曾经提出过中国不保护知识产权或对知识产权保护不充分的论调,但中美两国尚未在政府层面上发生过有关知识产权的争端。然而,自1988年《综合贸易竞争法》创设“特别301条款”以来,中美两国就开始了漫长而激烈的有关知识产权保护和知识产权市场准入的争端。

美国1988年《综合贸易竞争法》“特别301条款”生效后不久,美国就积极与中国接