



EU-CHINA

Small Projects Facility Programme
中国-欧盟小项目便捷基金项目



京师刑事法文库 (9)

Protecting the Intellectual Property Rights
by Criminal Law in China
and the Experience-Learning from the EU

中国知识产权的 刑事法保护及 对欧盟经验的借鉴

赵秉志 主 编
黄京平 副主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



京师刑事法文库 (9)

Protecting the Intellectual Property Rights
by Criminal Law in China
and the Experience-Learning from the EU



EU-CHINA
Small Projects Facility Programme
中国-欧盟小项目便捷基金项目

中国知识产权的 刑事法保护及 对欧盟经验的借鉴

赵秉志 主 编

黄京平 副主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴/赵秉志主编.

—北京:法律出版社,2006.12

ISBN 7-5036-6670-6

I. 中… II. 赵… III. ①侵犯知识产权罪—研究—中国②欧洲

联盟—知识产权—保护—经验 IV. ①D924.334②D953

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第133387号

© 法律出版社·中国

**中国知识产权的刑事法保护及对欧盟
经验的借鉴**

赵秉志 主编
黄京平 副主编

责任编辑 徐雨衡

装帧设计 乔智炜

开本 A5

版本 2006年12月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 17 字数 476千

印次 2006年12月第1次印刷

编辑统筹 法学学术出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

苏州公司/0512-65193110

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 7-5036-6670-6/D·6387

定价:39.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编委会

主 编 赵秉志

副主编 黄京平

撰稿人 (以姓氏音序为序)

陈国庆 高铭暄 郭理蓉 黄京平

柯良栋 李国如 李希慧 刘广三

刘志伟 刘 科 卢建平 任军民

时延安 王秀梅 吴 革 阴建峰

赵秉志 赵永红 张远煌 左坚卫

京师刑事法文库

总序

现代化的国家是法治国家。现代文明进步的社会是法治社会。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻,对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放后的二十多年来,我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是,在新世纪建设社会主义法治国家的进程中,无论是刑事法学理论还是刑事法治实践,都仍需要进一步发展与完善,以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于2005年8月建立,系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的具有独立性、实体性、综合性的学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚,并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授(研究员)。研究院的设立,旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑事法学术机构,本着刑事法学一体化的精神,逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域,培养高级刑事法学专门人才,为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索,力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标,研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时,亦曾设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”,并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台,数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业,为使刑事法学术事业得到进一步传承

和发扬,北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上,重新创办两个系列著作项目,并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目,前者以国内刑事法著作为范围,后者以国际刑事法著作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托,凭借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力,并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面(包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域)的有新意、有深度、有分量的著作与译作,也会涉及我国港澳台地区刑法暨中国区际刑事法等领域的科研成果,可以是专题研究、综合研究,也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时,为积极关注刑事法治领域重大现实问题,“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中,设立若干系列,并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主,并向其他专家、学者开放。

我们希望通过文库形式能逐步积累学术成果,繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究,促进国内外刑事法学界的交流合作,不断提高我国刑事法理论与实践水平,进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志教授

谨识于乙酉年初秋

Criminal Law Library of BNU

Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress in the past two decades since 1978 when the reform and opening-up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, founded in August of 2005, is the first and, at present, the only academic research organ in China specializing in criminal jurisprudence that is independent and comprehensive entity. The College is staffed with a group of famous young and middle-aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradually extending its research fields covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans-

regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judicatory and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the College trains high-level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high-level professional in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the College initiated the *Criminal Law Library of BNU* as soon as it is founded, with the working experience of *Criminal Jurisprudence Library of RUC* and *International Criminal Jurisprudence Library of RUC* which had been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the College. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country—College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the College re-establishes two book-series programs named “*Criminal Law Library of BNU*” and “*International Criminal Law Library of BNU*” based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries-old historical traditions and full-bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU's comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the field of criminal jurisprudence

home and abroad. The publications of *Criminal Law Library of BNU* cover the creative and profound works and translations on domestic criminal jurisprudence (criminal law , criminology , criminal execution law , criminal procedure law , criminal investigation and criminal evidence etc.) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law (including criminal laws of Hong Kong , Macao and Taiwan). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile , in order to attract active concerns with important realistic issues , publications on the related topics will be collected and affiliated to *Criminal Law Library of BNU* as new book-series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor. The authorships of *Criminal Law Library of BNU* are mainly entitled to full-time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries , we seek to help to accumulate academic fruits , to exploit and deepen and thrive the academic researches on criminal jurisprudence , to facilitate exchanges and co-operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bing-zhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
Autumn of 2005

前 言

本书是中欧小项目便捷基金项目“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”最终研究成果。受中国 - 欧盟小项目便捷基金项目资助,时任中国人民大学刑事法律科学研究中心主任的赵秉志教授于 2005 年 6 月承担并主持了“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”研究课题。2005 年 8 月,为谋求更大的学术发展空间和更为广阔的学术交流平台,赵秉志教授及部分课题组成员离开人大刑法中心而加盟北京师范大学,创建了中国首家刑事法律科学研究院。鉴此,根据中国 - 欧盟小项目便捷基金项目的有关规定并商得赵秉志教授同意,本项目遂改由人大刑事法律科学研究中心现任执行主任黄京平教授续任主持人,而北师大刑事法律科学研究院院长赵秉志教授则改任项目顾问,但实际上主要工作仍由赵秉志教授主持。经过课题组全体人员的共同努力,该课题已经圆满结项。奉献在读者面前的,是课题组研究成果的精华。

知识产权的刑事法保护,对于推动一个国家科技创新而走上科技强国之路,具有重要作用。欧盟各国在知识产权的刑事法保护方面,大体都建立了先进、完整、内容全面、可操作性强的法律体系。这对于知识产权的刑事法保护尚处于起步阶段的中国无疑具有重要的参考价值。基于“他山之石,可以攻玉”的良好愿望,我们申报了“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”课题。在项目获得批准之后,我们组成了精干有力的课题组,开展了一系列调查研究活动,举办了若干次专题研讨会,在此基础上研究写作而形成了本书。本书由六部分内容组成。第一部分是专题研究,主要包括课题组成员参加北京师范大学刑事法律科学研究院 2005 年 12 月 25 日至 26 日在北京举办的“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”专题研讨会提交的论文,以及 2006 年 2 月 21 日至 23 日在香港参加“内地港澳知识产权刑法论坛”提交的论文。第二部分为调研报告,是课题组在

对北京、云南、山东、武汉、青海、贵州、重庆、西安、海南等9个省市发放万余份问卷调查的基础上,就中国知识产权的违法犯罪现状及成因所作的调查研究报告。第三部分是研究报告,是课题组在全面分析研究中国知识产权刑事立法的现状、不足的基础上,就中国知识产权刑法保护的立法完善问题所作的深入系统研究的最终成果。第四部分是考察报告,是部分课题组成员受全法中国法律与经济协会等学术合作伙伴的邀请,组成中国刑法考察团于2006年1月21日至2月6日赴法国、比利时、意大利、奥地利和西班牙五个欧盟国家进行考察、访问后,为总结考察成果而撰写的考察报告。第五部分是研讨会综述,是对在北京举办的“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”研讨会及在香港举办的“内地港澳知识产权刑法论坛”上有关学术活动的概括介绍。第六部分为附录,是对中国有关知识产权保护的法律、法规文献以及部分欧盟国家及国际组织有关知识产权保护的规范性文件的汇览。

在本课题即将画上圆满句号的时候,我们想起了科学巨匠牛顿先生的一句话:“我之所以比别人看得更远,是因为站在巨人的肩膀上。”套用这句名言,我们想说,如果我们在知识产权的刑法保护方面取得了一些有价值的研究成果,那是因为有着众多的关心中国该方面发展的国内外同仁和朋友们的鼎力支持。我们将以更努力的工作,更优秀的研究成果回报国家和社会,当然还有我们这些国内外朋友们。

赵秉志

谨识于丙戌年仲夏

目 录

“京师刑事法文库”总序

前言

1

专题研究

中国内地侵犯知识产权违法犯罪的现状、原因及

对策思考

赵秉志 张远煌 3

中国内地与港澳企业知识产权保护现状、问题与对策 卢建平 19

办理侵犯知识产权刑事案件适用法律的若干问题 陈国庆 31

中国内地公安机关知识产权刑事执法现状与

未来

柯良栋 李国如 42

中国内地侵犯驰名商标违法犯罪现状、特点及

原因

王秀梅 左坚卫 49

知识产权犯罪立法比较研究

赵永红 61

试论行政处罚权与刑罚权的冲突与协调——以侵犯

知识产权违法行为的行政处罚与刑事追究之关系

为视角

时延安 100

海峡两岸商标犯罪比较研究

高铭暄 赵秉志 108

侵犯著作权犯罪比较研究

郭理蓉 126

侵犯注册商标权犯罪问题研究

赵秉志 136

销售假冒注册商标的商品罪中两个疑难问题研讨

刘志伟 164

假冒专利罪核心问题分析

王秀梅 170

侵犯商业秘密罪刑法适用问题研究

高铭暄 李希慧 176

侵犯商业秘密罪若干争议问题研究

黄京平 187

涉港澳台侵犯知识产权犯罪若干刑事诉讼问题研究

刘广三 204

1
目
录

香港企业知识产权的中国内地刑事保护程序与法律 服务市场	吴革 213
从法国和欧盟对文学艺术知识产权的刑法保护 看中国有关立法的不足	任军民 221

调研报告

中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴 项目调研报告	
“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”课题组	239

研究报告

中国知识产权刑法保护的立法完善研究	
“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴”课题组	297

考察报告

“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴” 课题组赴欧盟国家考察报告	阴建峰 397
---	---------

研讨会综述

“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴” 课题组参加“内地港澳知识产权刑法论坛”综述	左坚卫 411
“中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴” 专题研讨会综述	左坚卫 418

附录

附录(一):中国有关知识产权保护的法律、法规文献	423
附录(二):部分欧盟国家及国际组织有关知识产权 保护的规范性文件	442

专 题 研 究

中国知识产权的刑事法保护及对欧盟经验的借鉴

中国内地侵犯知识产权 违法犯罪的现状、原因及 对策思考

赵秉志* 张远煌**

前言

自20世纪八九十年代以后,与知识经济的发展相适应,知识产权作为新经济增长和发展的主推动力,不仅成为衡量一个国家和地区综合实力的重要指标,而且也日益成为世界各国甚至企业在综合实力竞争中的主要手段。中国政府基于长远发展战略的考虑,对知识产权保护的法制建设给予了高度重视,在初始阶段就显示了面向世界、面向国际保护水平的高起点。^①经过短短20年左右的时间,中国目前已经基本形成了符合国际规则、门类齐全的保护知识产权法律体系和执法体系。尤其是在执法保护体系方面,采取了政府主导型的行政保护和司法保护“两条途径、并行运作”的知识产权保护模式。^②

在知识产权的保护方面,中国政府不仅态度坚决,而且在立法、司

* 赵秉志,北京师范大学刑事法律科学研究院暨法学院院长、教授、博士生导师、法学博士,中国法学会刑法研究会会长,国际刑法学会中国分会常务副主席。

** 张远煌,北京师范大学刑事法律科学研究院犯罪学与刑事政策研究所所长、教授、法学博士。

① 赵秉志、田宏杰:《侵犯知识产权犯罪比较研究》,法律出版社2004年版,第54页。

② 这种保护模式与西方国家形成了鲜明对照。在发达国家,政府的主要职责是制定相关的法律制度,不负责打击盗版之类的具体事务,作为私权利的知识产权主要依靠权利人自己去保护。如果权利人不积极主张和维护自己的权利,并因此导致公众因分不清产品真假而受到损害,权利人还要承担责任。

法、行政乃至组织保障方面都做了卓有成效的工作。^① 但与政府不懈努力形成对照的是:侵犯知识产权的违法犯罪现象依然比较突出。存在这种状况的原因何在? 对之应作何种对策思考? 本文就此谈几点看法,以便与香港知识产权界的朋友进行交流。

一、中国内地侵犯知识产权违法犯罪的特点

(一) 案件总量上升,涉案金额不断增大^②

侵犯知识产权作为内地一种新型违法犯罪,近年来呈现出数量增加、危害加重的特点,并且其增长速度超过了其他类别的犯罪。国家保护知识产权工作组办公室提供的数据显示,1998年以来,全国公安机关共就侵犯知识产权犯罪案件立案 7874 起。其中,1998 年公安机关立案 500 余起,2001 年立案则达 1300 起,侵犯知识产权案件立案数 4 年内年均增长 33%。在涉案金额方面,1998 年全部涉案金额近 2.1 亿元,2004 年已升至 6.3 亿元,年均增长 42%。

自 2004 年在全国开展打击侵犯知识产权违法犯罪专项活动以来,案件总数和涉案金额又大幅上升。2004 年 11 月至 2005 年 10 月 31 日,全国公安机关共破获侵犯知识产权犯罪案件 2611 起,抓获犯罪嫌疑人 5001 名,涉案金额达 20.6 亿元。

从案件受理情况看,2000 年至 2004 年,全国检察机关在 1539 件侵犯知识产权案件中,共逮捕 2462 人,并将其中 1500 件案件中的 2451

① 在知识产权保护的组织机构方面,2004 年国务院成立了由最高人民法院、最高人民检察院、商务部、公安部、工商总局、国家版权局、国家知识产权局、海关总署等十二个部门组成的国家保护知识产权工作组,国务院副总理吴仪任组长。该工作组的职责是:领导并统筹协调全国知识产权保护工作,督办重大案件;建立跨部门的知识产权执法协作机制;部署全国范围内知识产权的宣传、培训工作。各省、自治区、直辖市也相应成立了保护知识产权工作组,按照“全国统一领导、地方政府负责、部门指导协调、各方联合行动”的工作格局开展日常工作和专项知识产权行政执法。

② 以下统计数据主要根据下述资料综合:江伟主编:《知识产权的刑法保护》,法律出版社 2003 年版,第 15 页;“我国保护知识产权呈现五大趋势”,载 <http://finance.people.com.cn?GB/8215/51047/51048/3559820.html>;“最高人民法院副检察长张耕谈打击侵犯知识产权犯罪情况”,载 <http://www.china.com.cn/Chinese/PI-c/734444.htm>。