

(内部资料·注意保存)

WTO 与 知 识 产 权

——中国科学院外事干部研讨班材料汇编

(二〇〇一年十一月 昆明)

中 国 科 学 院 国 际 合 作 局

中国科学院国际科学技术合作协会

二〇〇二年四月



目 录

前言	(1)
知识产权保护问题与国际合作	乔德喜(2)
国际合作中知识产权保护应当注意的问题	李 悦(19)
加入 WTO 对我国的影响及对策	施本植(36)
WTO 背景下的中国科学技术事业定位与发展战略	贾新民(60)

前 言

2001年11月6日—11日,院国际合作局和国际科技合作协会在昆明联合举办了中国科学院外事干部研讨班。研讨班聘请了国家知识产权局、云南大学、中科专利商标代理有限公司、院政策所、科技部以及我局和国际学术交流中心的领导和专家授课。授课内容涉及加入世贸组织后我们国家及科技界面临的挑战、机遇和对策;知识产权保护与国际合作;在知识创新试点工程全面推进阶段,如何做好国际合作管理工作以及国际合作中应注意的方针政策和具体问题等。授课内容紧密结合当前形势和工作需要,老师讲课结合实际案例,深入浅出,通俗易懂,十分精彩,深受学员们的欢迎和好评。应广大学员的要求,现将部分讲课内容整理出来,印发给大家,供学习工作参考。所印发内容系根据录音整理,来经授课人审阅、修改,如有不当和错误之处由整理者负责。

研讨班得到了有关部门的大力支持,在此,国际合作局和国际科技合作协会谨表示衷心地感谢!

二〇〇二年四月

知识产权保护与国际合作

(国家知识产权局国际合作司司长 乔德喜)

非常感谢昆明分院为研讨班作了大量的工作,感谢科学院邀请我到这来和大家认识,并介绍一些情况。

其实我们国家的专利工作、知识产权工作和科学院本来就有不解之缘。最初在开始筹备中国专利制度时,国家就从科学院抽调了很多人到我们专利局当审查员,或者作其他工作,这些人都是我们专利局起家时的骨干。专利局成立后,科学院和专利局(现在的国家知识产权局)一直保持着良好的合作关系。就我本人而言,在参加专利制度筹建以来 20 多年的工作中,与科学院有很多交道,与整个科学院的专利工作结下了不解之缘,也得到了中国科学院对我们专利工作的很多支持。

中国科学院在专利工作方面是很先进的,在全国最早制定了关于知识产权工作的部门规定,这也是我们工作中很重要的一方面。所以我今天到这里来,义不容辞,给各位介绍一点情况。刚刚安局长、孙院长都讲了我们现在的形势,再过几天就要召开多哈会议了,11 日我们中国就要入世了,入世后我们面临着新的形势,这个新的形势带给我们的是利还是弊,是机遇还是挑战,我想,最重要的是我们要把握机遇,才能把可能的利变为现实。所以,我们迎

接挑战,就要从现在开始认真地分析形势,弄清我们的机遇是什么,我们应该采取什么对策,才能够把握这个机遇。在我们这个领域里,一样面临着很多严峻的挑战。今天我给诸位简单地介绍几点情况。

一、关于对知识产权制度的认识

怎样在新的形势下认识知识产权?传统意义上通常把知识产权看成为专利、商标、版权等等,但是随着形势的发展,特别是在经济全球化,科技相应地纳入到全球化的形势下,我们应当怎么看待知识产权?前不久,我听了李政道博士的一个讲话,他讲了物理学面临的挑战,其中讲到科学与艺术的结合,讲了很多科学的深奥的道理。他讲到,科学是人类智力活动对自然规律的探索,艺术是人对自然界的美的一种创造,两者同样是智力活动,这两者都是人的智力活动的一种表现,在高层次上都是相遇的。我就想到一点,就是从这个问题上来理解我们的知识产权,其实也都是相通的。知识产权是什么,知识产权是关于人的智力活动的保护和激励的机制。为了社会的进步要进行科技的创新,要进行文化艺术的创造,这两者表面上看是两轨并行的,实际上在一个高层次上讲,都是人的智力活动,而这种智力活动对社会的发展,都是必不可少的。知识产权从法律制度上讲,为这种智力活动提供了一个激励机制,保障机制。从这一点讲,我们从事知识产权工作的,应当同从事科技创新的、文学艺术创造的,都是一脉相承的,大家的使命归根结底都是一样的。

我们参观美国专利局时,看到门口有美国历史上著名的总统林肯的一句话,是对美国专利制度的评价。他对美国专利制度的评价是什么呢?是人的天才之火添加利益之油。天才之火是指人的智力劳动的火花。这种天才之火怎么样能够更好地得到发挥,怎么样更好地起到作用,能够持续不断地发展,成为燎原之火。就要添加利益之油就讲的是专利制度,知识产权制度,这个利益之油就是通过我们的专利制度、知识产权制度给人们的智力活动的成果一种法律保护,一种法律保障。人们有了这种保障以后,能够得到收益,能够用来进一步推动他的智力活动,这就是知识产权制度。这说明我们的知识产权制度是一种保障制度,一种激励制度,是一种科学的机制。

现在我们讲观念创新、技术创新、制度创新等,知识产权制度就是制度创新中很重要的一种机制。建立专利、知识产权制度不是为了保护而保护,不是你申请一个专利,就把权力垄断起来了,把技术垄断起来了。不是的,从整体上讲,从整个社会讲,从事知识产权制度是为了促进这个技术更好地发展,促进整个社会的技术、文化事业更好地发展。它的根本目的是通过这个利益之油添加进去之后,把这个天才之火烧得更旺。美国近代的科学技术、经济发展的历史已经证明了,美国的科学技术、经济的发展离不开美国那些发明家、离不开那些重大发明。他们的发明在美国的科技、经济的发展中的作用,已经有定论的了。这个经验我们拿过来,对我们是有借鉴的。

我们国家建立知识产权制度的目的就是要用这种制度，作为一种激励制度，一种保障制度，促使我们国家的科学技术和文化事业的发展能够像燎原之火一样发展起来，从而进一步推动我们的科学技术的发展，推动我们文化艺术事业的发展，推动我们国家的经济的发展，这就是根本的目的。

我们从事专利的也好，从事版权的也好，不是把我们的事业局限在今天一个申请，明天取得一个专利，你可能从事的是某一方面的具体的工作，但是我们这个事业汇总起来讲，就是一个机制。这个机制就是激励我们事业的发展，我们科学技术的发展，我们文化艺术事业的发展。

归纳起来讲，知识产权工作，和几个方面都是密切相连的。就国家来讲，首先它与我们国家的改革开放密切相关。没有小平同志的改革开放的方针，没有1978年开始的拨乱反正的过程，我们国家就不会建立和完善知识产权制度。大可以回想过去的时代，批判知识私有，脑力劳动是不受重视的，在那种情况下，发明创造被视为是一种公有财产。这是当时的一种观念，一种形式，是当时社会条件下的一种客观的历史事实。在改革开放、拨乱反正以后，我们国家尊重知识分子，尊重知识分子脑力劳动成果。这时候，我们才可能把脑力劳动成果当成专利保护起来，当成财产保护起来。改革开放是我们知识产权制度得以产生和发展的根本原因。没有改革开放，就没有我们的知识产权制度。反过来，我们的知识产权制度也促进了我们国家的改革开放。大家看得很清楚，从我们知识产权

制度建立至今这么长时间，我们通过知识产权制度吸引了外资，也有力促进了我们的科学技术和经济的发展。

其次，知识产权制度与我们的科技发明、科技创新活动密切相关。科教兴国，实际上也是创新立国，技术创新立国，这一点也很重要。我们搞知识产权制度本身就是为了促进我们国家的科技创新的。前二年中央开了会，关于技术创新发布了一个重要决定。其中有一条就是专门规定知识产权的。在这个问题上，我们经历了一个相当长的认识的过程。我们回过头来看，总结借鉴别的国家的经验，日本的经验，美国的经验，很重要的一条，就是技术创新在他们国家的经济发展中起了很大的作用。我们现在提科教兴国，就要用知识产权制度来促进我们的技术创新，这是一种很重要的机制。促进技术创新有很多措施，现在特别强调搞原创性的技术。什么叫原创性技术，就是要有自主知识产权的技术，所谓自主知识产权的概念就是我们搞技术开发，搞创新，要有自主的技术，要有自己的成果。这个技术，这个成果不能是侵犯人家专利权的，不能是没有新意和重复已经有过的，而必须是有我们自己贡献的创新，有我们自己的独立的权利的。大家一定要搞清这个概念，不是你搞出一个成果就会当然拥有自己的知识产权了，你搞出的成果，很可能是人家已经搞出来的，也很可能是侵犯人家已有的知识产权权利的，也很可能是没有什么意义的，这就要求我们在创新过程中，把知识产权作为一种激励机制，在市场竞争中，把知识产权作为一种有力的武器，在提高核心竞争力中，作为一种工具推动它的发展。知识产权

制度把我们的科技成果作为一种知识产权、无形财产，把它商品化，这样就促进了我们的科技发展。知识产权制度还有一个作用，就是技术产品通过专利变成无形财产，进一步把它从实验室的技术逐步走向技术市场，从而是我们的技术和经济结合起来，专利制度造就了一个技术市场。这个技术市场必须有自主知识产权，没有专利权的技术市场就容易造成混淆，就不会得到健康有序的发展。所以我们也要看到，我们的知识产权制度在促进科教兴国当中的作用，在技术创新当中的作用。中央在技术创新文件中的第十三条专门讲了知识产权制度，对我们有一系列的要求。

第三，知识产权制度与完善和发展我们国家的社会主义市场经济是密切不可分的。我们国家的社会主义市场经济，发展来势很猛。但是大家应该看到，第一，这种市场经济发展是大势所趋，第二，我国当前这种市场经济发展在某些方面还是无序的。从知识产权角度来讲，我们市场上不时发现一些产品是仿冒的、假冒的、侵犯他人知识产权的，很多是不正当的竞争，这些扰乱了我们市场经济的正常发展。所以，国家要整顿市场秩序，其中很重要的内容之一，就要整顿这种违犯知识产权规则的、侵权假冒的现象。如果我们严格按照知识产权的法律来执法，尊重知识产权，保护知识产权，很多仿冒假冒的现象就不应当发生。大家要看到这种风气的危害。有的人说，我们尊重并保护知识产权，就是为了保护外国人的，这个话是片面的。我们保护知识产权既要保护外国人在华的正当权益，另一方面也是为了保护我们自己。举个例子，我们国家的软

件产业人才很多,但是现在软件产业印度、爱尔兰发展很快。印度的专利保护落后,但是版权保护却很发达,它的软件产业很发达,电影艺术很发达,著作权保护很完善。我们中国软件人才很多,但是我们软件发展的最大障碍是什么,有的说国家投资不够,产业投资不够等等,但软件业自己的评价是,最大的障碍就是仿冒盗版。从这个道理上讲,知识产权在我们国家的市场经济的发展中是非常重要的、是不可或缺的一个因素。没有这个因素,市场经济的发展就不能正常的运转。现在已经发展到科技战线,科技战线正在讨论科技界的打假问题,仿冒人家的东西,甚至作论文也抄袭人家的,这些不但是道德的问题,也是知识产权最基本的东西。现在又沉渣泛起,科技界也要整顿、打假。

第四,知识产权与我们国家的经济安全密不可分。在全球经济化的条件下,我们国家的经济安全,出现很多新的问题,新的因素。举一个例子,现在网络技术产生了,因西就有知识产权问题,比如网络传输的问题,域名的登记问题等。前不久在日内瓦开会讨论了网络域名管理的问题,欧盟提出了顶级网络管理域名的问题,建议开会研究如何管理,意思是说,不能听美国一家说了算,但是美国坚决反对,他要维持他的地位。我们现在也很被动,很多东西,我们没有机会参与。还有国际私法领域正在讨论知识产权案件的管辖地问题,有的提出了案件管辖突破所在地所在国,就是说这个案件不管在哪里发生,都可以起诉。这是由于网络的关系,网络上的侵权,可能在中国发生,在美国就可以告你,这种讨论在国际私法界

已经开过2次会了。根据美国的某些做法,外国人如被美国法院认为违反了美国的法律,窃取了他的专利和商业秘密,尽管你在外国,在美国国内仍然可以起诉你。这种趋势,就是把知识产权法的管辖地范围扩大。再有一方面就是我们现在讲的自主知识产权,关键的行业,关键的部门,关键的产业,都要有我们自己的知识产权。前几年,我们要发展铝铁硼,我们有90%的铝铁硼资源,可是关键的应用的专利在美国、日本的几个公司掌握着,这就涉及到我们国家的经济安全了,这就关系到国家的经济持续发展,科技持续发展。我们现在的DVD在报纸上炒得很厉害,十一家外国公司,去年向我们公开提出交涉,说中国的DVD侵他的权了,我们DVD刚起步的时候他不提,等到发展到一定阶段,生产已初具规模了,他提出这个问题来了,这就是战略上的措施。现在好多领域都这样,特别是高新技术领域,我们必须从战略上来考虑我们国家的经济安全问题,当然这些事已经引起我们有关部门的高度重视。前一段报道纳米技术在中国申请了340多个专利,其中我们国家就有160多个,但在其他领域,情况就不太一样了,像通讯等领域绝大部分都是外国的专利,我们自己的就很少。我们要从战略上考虑将来的发展。现在过得去,将来怎么办,要有个经济安全的考虑。中央提出要有自主的知识产权,这个口号非常好,但是怎么做,什么含义,一定要抓准确。

现在科技部文件中提出了关于原始创新技术的开发和自主的知识产权,这个含义非常好,但是要确实落实起来,要大家真正达

到共识。就是我们创造的东西,要真正掌握在我们手里,意思不仅是技术是你的,而且你得真正有独占权力的。大家都知道技术是个无形的东西,技术方案是人人可以知道的,关键得有独占实施权,就是法律上授予的权。有了这个权,即使他知道了,也不能实施,这就是一个战略上的考虑,现在我们在这方面的意识恐怕还缺一点。有的人认为我搞出了发明创造,论文一发表,成果就是我的知识产权了,这是不准确的概念。搞出来的东西,你没有申请专利或者申请不了专利,那就根本谈不上就是你的知识产权,所以一定要从概念上提高,这是经济安全。

最后一点,现在知识产权作为一种国际竞争的有力武器,一种工具,一个因素,已经广泛地、深入地融入了国际社会的方方面面。我们现在方方面面的交往中,都渗透着这个东西。我随便举几个例子,比如:原来在日内瓦的知识产权组织管理知识产权,是正宗的管知识产权,是传统的观念,管专利、商标、版权。现在的发展就不是简单的事了。世界贸易组织成立后,把知识产权加进去,世贸组织的三大机构之一就是知识产权理事会,管知识产权,带来的挑战和影响非常深远。这次多哈会议有一个议题,就是知识产权。除了知识产权以外,环保组织现在讨论生物多样性,生物多样性里有个遗传资源、生物资源的保护问题。发展中国家提出,我的生物资源你拿过去了,你开发了,你得利了,你有知识产权了,我应当享受什么权利和利益。现在正在讨论遗传资源的获取和利益分享机制。有两种意见:一种意见是认为必须规定下来,任何人从这些国家获取

资源必须签订合同,用这些资源去开发得到利益了,这些国家也要分享。这是广大发展中国家一种很强烈的呼声。巴西亚马逊河流域的生物资源很丰富,有的大公司已经到那去采集,并要将其用到药物研制上,迫于巴西的压力已经和巴西政府签订了合同。但现在这仅仅是开始。我们的云南基因资源也非常丰富,现在南方的报纸炒出一个转基因大豆的问题。透过这件事情,我们可以得到一种启示,就是我们中国的资源同样面临着这样的问题。其他组织同样面临类似的问题,如气象组织、卫生组织等最近讨论艾滋病药物问题,也是反映了在知识产权领域发展中国家和发达国家的矛盾。这个问题不是就事论事地在知识产权组织里讨论,而是在卫生组织里讨论,在世贸组织里讨论。现在世贸组织、世界海关组织、世界标准化组织等,相关的知识产权问题都在讨论,都涉及到这个问题,这就说明我们知识产权保护是渗透到国际经济政治秩序中的事物。知识产权问题是我们考虑整个经济新秩序、全球化经济时的一个问题。江泽民主席最近在东盟会议上的讲话,好几个地方都提出了我们要首先尊重并保护知识产权,第二要合理保护知识产权。对现在已经有的知识产权制度和知识产权的国际规则的制定要积极的参与,并且要考虑发展中国家的利益。今天我讲这个的意思就是说,知识产权是国际交往和合作中的一个重要内容,搞好知识产权工作有助于国际合作工作顺利进行,同时国际合作也为知识产权本身的发展奠定了很好的基础,打下了一个很好的框架,两者之间是互相促进的。大家在国际交往和合作中,更好地充分地注意到知

识产权问题,可以有助于国际合作的顺利发展,同时也有助于促进中国的知识产权事业的发展。总之,如何看待新形势下的知识产权工作,我们应当从国家的层面来看,知识产权远不及我们工作本身范围所及,应该在更广泛的范围上来看它的作用和意义。

二、当前国际知识产权制度的形势,入世和我们面临的挑战。我们现在讲入世要把握机遇,就要首先认清形势,认清对我们的挑战,我们才能把握机遇,这个机遇把握住了,才能把有利变为现实,把潜在的利遇过我们把握机遇变为现实的有利。在这里讲三个方面的问题:

(一)现在国际知识产权制度发展的主流。当前或者是相当一段时间以来,国际知识产权制度的发展主流是强化或者是全面强化知识产权的保护,这是大趋势。强化或者全面强化知识产权的保护是我们当前或者说自 80 年代中后期以来知识产权制度发展的大趋势。这个大趋势的发展,主要取决于两个原因,第一个原因,源自于当代科学技术,特别是信息技术和生物技术等高新技术的发展,造成了知识产权制度发展不断强化的态势。知识产权制度本身作为一种法律制度,是服务于科学技术发展的,服务于经济发展的。当科学技术发展了,它必然需要一种更强有力的知识产权保护制度跟它相适应。这个道理很简单,我举个例子。例如:信息技术的发展产生了好多新的技术,断的技术形式,比如网络技术,网络产生了,网络上就有域名问题,如果域名不保护的话,网络技术本身的发展就产生混乱了,大家就会抢注乱来,不利于网络技术本身的

发展,所以域名就得用新型的知识产权制度保护。网络技术产生以后,文学作品在网上传播了,网上下载了音乐了,这些又是新的问题,因为原来的传统的版权法或著作权法解决不了,要解决网上传输的作品的保护的问题。我们刚通过著作权法的修订稿就明确了网络传输也是著作权法规范的一个内容。网络还产生了好多东西,就拿专利领域来讲,现在有电子商务,电子商务本身发展趋势很广,美国人发展了商务方法专利,申请了成千的专利。美国有好多银行营业的方法,图书馆管理的办法等,都获得了专利保护。这种网上经营管理的办法都是商业方法,按照我们传统的观念,这不能获得专利。这种专利保护我们叫它商业方法专利,它的含义是将来在商业运作的过程中,有更多的知识产权的约束。将来电子商务普遍开展了,知识产权问题将会越来越多。所以我们国内软件界对此非常谨慎,他们说一定要慎重考虑这个事情。另外电子商务也产生其他许多问题,如软件问题,我们计算机软件有软件著作权保护,现在业内人士说计算机软件还要专利保护,这都是新问题。还有集成电路,我们国家发布了集成电路保护条例,今年11月1日实行。保护什么呢,集成电路有关的新的材料,新的工艺,新的电路,我们专利法可以保护,但是集成电路半导体芯片,不过是一个硅片,用化学或其他的方法刻在上西,电路可能是已知的,但布局不一样,按照专利法的原理来讲,不够创造性的标准,但作为立体产品又不受著作权保护。这就是1985年美国最先通过的、独特的、新的知识产权保护。我看过美国国会辩论记录,之所以要保护,是因为开发

研究生产厂家花费了大量的、创造性的智力活动和资金,才研制成了这个半导体的芯片。如果仿造着通过所谓反向的工程办法把它破解后再复制出来,成本会很低,这样对原创性的原始创造人来讲,是一个很大的侵害。所以美国就创造了对最先发明的集成电路中布图设计的保护,现在已纳入到世贸组织的知识产权协议中去了。这就是信息技术、电子技术带来的新的东西,如法律不保护它,就影响了产业的发展,影响了科技的发展。另外一个例子就是生物工程技术领域,也产生很多问题。按照我们原先传统的概念,动物植物也不能批准专利,活的东西是不授予专利的,微生物菌种也是不授予专利的。但是随着科学的发展,经济的发展,就会产生新的问题。美国在1980年发生了这样的案子。有人要求把培育某种能够吞食石油的微生物菌种的方法和菌种本身申请专利,当时这个问题引起很大的争论。官司打到了最高法院,最后最高法院宣判总的来讲肯定了这种新的技术的发展,可以申请专利权,该判决宣称在大阳底下人类通过智力活动创造的一切东西,都是可以得到专利保护的。这个案例为这种保护开创了道路,所以后来美国就陆续产生了申请专利的基因植物、基因动物等等。到2000年7月,美国专利商标局已经受理了6000件这种基因的申请,授权了2000件,其中1000件都与人体基因有关系。这说明我们新的技术发展突破了原有知识产权的范围,你必须要适应它,不适应,知识产权制度就不能发展,也影响了科学技术本身的发展,这是第一个原因,就是科学技术的发展要求了或者推动了知识产权制度的发展,反过

来,知识产权制度相应的变革、相应的发展也推动了科学技术新的领域的向前发展,推动了高新技术的发展。

第二个原因是经济全球化。经济全球化是知识产权制度高度发展、全面强化的一个重要标志,是根本原因之一。经济全球化必然造成了科学技术的国际化、全球化,经济全球化把国家和地区市场的界限打破了,国家之间的市场都连在一起了,这就对各个国家与此相关的制度带来了冲击。我们现在正在谈入世,入世就是经济全球化的一个集中体现。我们为什么要入世,就是意识到经济全球化给我们带来了机遇和挑战,我们入世就是要抓住这个机遇,抓紧迎接这个挑战。入世以后,国内和国际市场的界限,最明显的是关税的壁垒就会逐渐地减退。现在的关税逐步降低,在世贸组织成员之间比如工业品在发展中国家或成员中已降到15%,发达国家降到5%甚至更低,然后慢慢逐步降低。趋势是还在下降。关税会越来越少,那么我们每个国家是不是没有保护自己的手段了呢?有,那就是非关税壁垒,例如:标准就是其中之一。标准与专利有很多关系,很多的国际标准中都有知识产权。如果关税这个壁垒没有了,在国际、国内市场融为一体的情况下,我们的企业、民族工业如何保护自己呢?知识产权是一个有力的武器和国际通行的工具。我们要善于掌握、运用知识产权这个武器保护自己,发展自己,防御对手,这就是从战略高度考虑的,这是一个严峻的考验。我们不能停留在国家给你免税、减税,给你其他行政保护上面,我们既然入世了,你面临的挑战就跟人家在同一个起跑线上。入世对我们全业