

▲ 赵 星 | 著

知识产权侵权犯罪 被害人保护和救济研究

ZHISHICHANQUANQINQUANFANZUIBEIHAIRENBAOHUHEJIUJIYANJIU



中国人民公安大学出版社

知识产权侵权犯罪 被害人保护和救济研究

赵 星 著

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权侵权犯罪被害人保护和救济研究/赵星著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2008. 7

ISBN 978 - 7 - 81139 - 117 - 6

I. 知… II. 赵… III. 侵犯知识产权罪—研究—中国
IV. D924. 334

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 069625 号

知识产权侵权犯罪被害人保护和救济研究

ZHISHI CHANQUAN QINQUAN FANZUI BEIHAIREN BAOHU HE JIUJIYANJIU

赵星 著

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 河北涿州市先锋印刷厂

版 次: 2008 年 7 月第 1 版

印 次: 2008 年 7 月第 1 次

印 张: 10

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 298 千字

印 数: 1 ~ 2000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 117 - 6/D · 106

定 价: 28.00 元

网 址: www.phcpps.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cpps.com.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

中文摘要

知识产权犯罪作为一种对社会产生重要影响的犯罪形式，在近年来呈现出日渐猖獗的趋势。在对知识产权犯罪进行防控的过程中，除了充分发挥传统的惩治手段和途径以外，加强知识产权犯罪被害人保护和救济也是值得探讨和研究的一种有效的方法。然而，我国目前对知识产权犯罪被害人保护和救济的相关研究还处于起步阶段，许多理论和实践方面的问题还没有得到深入研究。本书首先对知识产权犯罪被害人保护和救济的历史渊源和研究现状进行了概括整理；然后对我国传统知识产权犯罪被害机理研究解释方法进行了反思，揭示了它的理论基础并对在我国知识产权犯罪被害人保护和救济研究中引入和强化科学实证方法及其具体展开的角度进行了论述和探讨；本书接下来全面分析了我国知识产权犯罪被害人保护和救济的具体制度规定，对我国犯罪被害人保护和救济根本制度进行了理论反思与重构，对建立新制度提出了设想，并对知识产权犯罪被害人保护和救济法律制度革新中的错误观念进行了揭示与澄清；本书随后对我国和西方知识产权保护和救济观念存在着巨大差异的原因进行了探讨；在结语部分，本书提出了充分重视我国传统文化对法律制度革新的影响，努力实现新制度、新方法与传统文化的和谐共存，以推动我国知识产权犯罪被害人保护和救济的全面健康发展为原则和目标。

本书除去引言外，共分为 10 个部分，各部分的具体内容如下：

第一部分，对国外主要国家和国内的知识产权犯罪被害人保护

和救济的主要历史沿革进行了宏观考察，简要揭示了知识产权犯罪被害人保护和救济制度在国内外发生、发展的基本情况，并对当前国际知识产权犯罪被害人保护和救济的现状与特点进行了简要概括。

第二部分，对国内外知识产权犯罪被害人保护和救济领域的主要学术研究状况进行了宏观概括。该部分首先对国外知识产权犯罪被害人保护与救济研究的主要问题和成果进行了总结分析，然后对国内知识产权犯罪被害人保护与救济研究现状作了概括剖析，最后对国内外知识产权犯罪被害人保护与救济的研究现状作了简要评析。

第三部分，主要内容是对我国传统知识产权犯罪被害机理研究方法的反思。该部分首先对我国传统犯罪被害机理研究解释方法进行了反思，揭示了其所依赖的哲学基础及理论局限性；然后对在继续充分发挥逻辑思辨研究方法作用的基础上正式引入和强化科学实证研究方法及其展开研究的角度进行了论述和探讨。

第四部分，集中对我国知识产权犯罪被害人保护和救济的具体制度与路径进行了研究和阐释，具体对知识产权犯罪被害人的司法保护和救济、行政保护和救济、其他保护和救济等措施进行了分析与梳理。

第五部分，主要对我国现有知识产权犯罪被害人司法保护和救济路径完善方面进行了研究，分别从实体法、诉讼程序法和国际法的国内转化三个方面完善我国知识产权犯罪被害人保护和救济制度进行了探讨。

第六部分，主要内容是对我国传统犯罪被害人保护和救济根本制度的反思、批判与重构。该部分首先对传统犯罪被害人保护和救济根本制度存在的问题及其理论依据进行了探讨，然后对完善传统

中文摘要

知识产权犯罪被害人保护和救济根本制度进行了尝试性设计。

第七部分，对建立知识产权犯罪被害人保护和救济新制度进行了探讨，主要围绕建立知识产权犯罪非监禁刑执行委员会、交纳知识产权犯罪再犯保证金或者投保信用保证保险和设立我国国家知识产权犯罪被害人补偿、援助制度的必要性及具体路径设计展开论述。

第八部分，对知识产权犯罪被害人保护和救济法律制度革新中的错误理念展开了研讨，针对反对法律工具主义观念和反对法律霸权主义在法律革新中的扩张等方面的重大理论问题展开了深入的理论分析和研究。

第九部分，主要内容是对我国和西方知识产权保护和救济存在巨大差异的原因探讨，揭示了西方国家传统上重视知识产权保护和救济的理念基础以及我国在传统上对知识产权犯罪被害人保护和救济同西方国家相比存在较大差距的深层原因。

第十部分，结语。在结语中，分析了儒家文化传统对法律革新的制约和要求，提出了充分重视我国传统文化对法律制度革新的影响，努力实现新制度、新方法与传统保护体系和谐共存的法律革新指导原则和理想目标。

本书的逻辑结构如下：先对知识产权犯罪被害人保护和救济的历史进行简要回顾（第1章），以期对国内外知识产权相关保护制度有个概括性的把握，然后对国内外相关方面的主要学术研究内容和研究成果进行概括（第2章），并在此基础上，对我国传统知识产权犯罪被害机理研究解释方法存在的问题及其完善进行了阐释（第3章）。接下来，在第4章至第7章中展开对制度层面问题的研讨。具体而言，首先考察了我国保护和救济方面的具体制度（第4章），然后对司法制度存在的问题及其完善展开了研究（第5章），

随后对包括知识产权犯罪被害人在内的被害人保护和救济根本制度进行了探索和完善设计（第6章），最后对若干新制度进行了设计和论证（第7章）。同时，对法律革新中存在的错误理念进行了分析和澄清（第8章）。第9章针对我国在科学研究、制度建设和保护效果等方面同西方国家存在较大差异的现实，从价值理念层面作了深入的探索和揭示。最后，在以上分析的基础上，提出了充分重视传统文化对我国法律制度革新的制约和影响，努力实现新制度新方法与传统文化和谐共存的法律革新原则和目标。

关键词：知识产权犯罪 知识产权犯罪被害人 知识产权犯罪被害人保护和救济

Research on the Protection and Remedy for the Victims of the Intellectual Property Crimes and Violation in China

As a type of crime which gives increasing important effect on modern society, intellectual property crimes take on a tendency of being rampant in recent years. In order to control the intellectual property crimes and prevent victims from being victimized, besides keeping the traditional punitive methods and way in play, it is an effective way to enhance the study and discussion on the victims of intellectual property crimes. At the same time, the research on the protection and remedy for the victims of intellectual property crimes is still in a groping stage, deeper study is worth carrying out in many theoretic and practical aspects. In the first step, this dissertation summarized and analyzed the history and status quo of the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims; secondly, the dissertation carried out a speculation on our country's traditional victimization mechanism study and explanation methods, elucidated the theoretical foundation of the traditional research on the victimization mechanism, and discussed and explored the introduction of the scientific positivism method and the study aspects in which experiments can be carried out. Thirdly, the article did a full-scale our country's specific system and stipulation and means on the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims, considered and tried to restructure the fundamental specific system and method, proposed some suggestions and designs on some new systems and methods in constructing our protection and remedy for the intellectual property crimes' victims, and entered into and clarified some wrong ideas in the innova-

tion of the system of the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims; fourthly, the dissertation probed into the reasons why there are great difference between the ideas of Chinese and the western people; finally in the epilogue, the article pointed out the principle and target of law innovation, that is, we should pay enough emphasis on the effects that the traditional culture put on the jurisprudence innovation, try to realize the co-existence between the new approaches and new systems and the traditional culture, so as to impel the full-scale and healthy development of our country's protection and remedy for the intellectual property crimes' victims.

Except the prologue, there are 10 parts in this dissertation, and the specific contents are as following:

Part 1 of this dissertation summarized and analyzed the history and status quo of the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims, briefly illustrated the fundamental developing process in China and in major western countries, and briefly summed up the status quo and the characteristics of protection and remedy for the intellectual property crimes' victims.

Part 2 summarized the academic research status quo on the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims. Firstly, The article speculated the academic research status quo on the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims in China. then, it went on to discussed the research status quo on this matter in some foreign countries. finally, the article did concise statement on the academic research status quo on the whole.

Part 3 carried out a speculation on our country's traditional victimization mechanism study and explanation methods, elucidated the theoretical foundation of the traditional research on the victimization mechanism, and discussed and explored the introduction of the scientific posi-

tivism method and the study aspects in which experiments can be carried out.

Part 4 discussed our country's specific system and stipulation and means on the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims, analyzed and combed the judicatory, administrative and other protection and remedy methods.

Part 5 carried out research on the perfection of our country's judicatory method on the protection and remedy for intellectual property crimes' victims, including entity, proceeding law and transformation of the international law into national law.

Part 6 mainly considered, criticized and tried to restructure the fundamental specific system and method, the article first probe the existing problems and the theoretical base of the traditional fundamental protection and remedy system for intellectual property crimes' victims, then proposed some suggestions and designs on some new systems and methods in constructing our protection and remedy for the intellectual property crimes' victims.

Part 7 tried to construction the new system and new method on the protection and remedy for intellectual crimes' victims, discussed the introduction of establishing non-imprisonment executive board, paying intellectual property crime bail or remedy for the intellectual property crimes' victims, and entered into and clarified some wrong ideas in the innovation of the system of the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims.

Part 8 discussed the wrong ideas in the innovation of the system of the protection, and did some theoretic analysis and research about opposing the law instrumentalism and law hegemony in the law innovation.

Part 9 probed into the reasons why there are great difference between the ideas of Chinese and the western people, elucidated the idea

foundation for the emphasis on intellectual property in western country's tradition and the why there are great gap between China and these countries.

Finally in the epilogue, the dissertation firstly reviewed the influencing history that the Confucian culture' tradition has on the Chinese criminal codes, and in the second place analyzed the traditional Confucian cultures' restriction and demand of the law innovation, finally brought forward the principle and goal of constructing the harmony between the new-introduced system, new means and the traditional culture.

The article's logic structure is as following, in the first place, It summarized and reviewed briefly the history of the protection and remedy for the intellectual property crimes' victims, in order to have a over-all grasping of the principles on this aspect (Chapter 1), in the second place, it summarized the main content and products of the academic research on the subject (Chapter 2), and on this base, it discussed the main problem and the solution to the Chinese traditional intellectual property crime research and explanation (Chapter 3); because system develop on the base of academic base, then in the following context from Chapter 4 to 7 the discussion on the system scale is to be carried out, that is, it first reviewed the specific system of China's protection and remedy system (Chapter 4), secondly carried out research on the existing problems and the solution to the judiciary principle (Chapter 5), thirdly, it explored and designed the fundamental system on the protection and remedy on the victims including the intellectual property crime ones (Chapter 6); finally, it suggested and argued to set up some new system (Chapter 7), analyzed and clarified the wrong ideas in law innovation (Chapter 8). Facing the reality that there are great difference between the ideas of Chinese and the western people, it probed into the reasons and elucidated the idea foundation. Finally the dissertation

英文摘要

brought forward the principle and goal of constructing the harmony between the new-introduced system and the traditional culture (Chapter 9) .

Keywords: Intellectual Property Crimes; Intellectual Property Crime Victims; the Protection and Remedy for the Intellectual Property Crime Victims

序 言

在知识经济时代，以知识产权为代表的知识经济已经成为一个国家经济发展的引擎和助推器。没有技术创新和革新发明，一个国家的经济就很难具有澎湃的活力；没有一批批成熟的商品品牌、专利等知识产权的涌现，一个国家的经济就只能在初级无序的竞争中徘徊。与此同时，由于知识产权对高额利润的强大杠杆作用，使得知识产权常常成为被侵犯的一类权利类型，尤其是在当前对知识产权保护的法律法规还不健全、技术保障手段还处于摸索阶段、社会公众的意识还不能适应社会发展的历史条件下，知识产权更容易成为犯罪侵害的标的和对象。知识产权诉讼涉及的证据种类往往具有数量较多、种类繁杂、专业技术性强等特点，一般权利人往往不知道保存固定哪些侵权或犯罪证据才能更好地追究侵权人的责任，这使得知识产权侵权犯罪被害人在以证据为核心的法律程序中很难实现合法权益的及时、充分的维护，所受到的损失很难得到足额的赔付。一项知识产权的取得，往往需要付出很多的智力、物力和财力，侵权行为的发生必然会大大地动摇知识产权权利人本人及其他人投身于发明创造的信心，这对于一个国家的创新发展是极为不利的。在国家明确提出奉行“国家知识产权战略”、全面建设创新型国家的今天，加强对知识产权侵权犯罪被害人保护和救济的研究已经成为促进我国经济、社会和环境持续、健康、快速、和谐发展的关键动力和决定因素。知识产权侵权犯罪被害

人保护和救济研究是长期以来为理论界和实务界所忽视的一个研究和运用领域，加强知识产权侵权犯罪被害人保护和救济研究可以有效地推动我国知识产权研究与开发的深入，对促进我国科技的创新与活力、全面提高我国的国家核心竞争力、更好地维护国家的根本利益都将起到巨大的杠杆作用。

目前，国内法学界对于知识产权侵权、犯罪被害人保护和救济的相关理论和实践研究还处在摸索阶段，在学术层次上专门针对知识产权犯罪被害人保护和救济进行的比较系统的研究还不多见，数量有限的相关研究成果主要是围绕侵权犯罪被害人的一些基本问题展开，理论广度和深度还有待拓宽和加强，所取得的成果还不能对现实实践起到重要的指导作用。从研究方法上看，对被害人保护和救济的研究主要还是在刑法学、刑事诉讼法学研究的过程中顺便述及，从犯罪学角度对被害人、尤其是对知识产权犯罪被害人的研究还远远不能满足实践的需要，仅有的从犯罪学角度进行的知识产权犯罪被害人保护和救济研究的尝试基本上还是遵循传统的犯罪学研究进路展开的，具体表现在理论探讨较多、实际措施较少，深度理论挖掘和制度创新探索还有许多不足，忽视对于具体效果的研究和考量，这些都是与我国知识产权侵权犯罪数量迅速增加的社会现实所不相称的。

国外对犯罪被害人的保护和救济比较重视，但基本上是在一般犯罪被害人的理论研究框架内探讨知识产权犯罪被害人保护和救济的相关问题，也就是说，国外的研究者在被害人特征、重复被害和对被害人权利的保护和救济等方面的研究中取得了一定的成果，尤其在犯罪被害现象学上取得了一定数量的实验数据和经验，这对于犯罪被害人学资料的积累和学科研究方法的丰富，都有积极的作用，但与此同时，也存在着对知识产权侵权犯罪被害人保护与救济缺乏专门深入研究，没有对知识产

权侵权犯罪被害人保护和救济的特殊规律给予足够重视的问题，这不能不说这是研究数据比较完备、研究经费比较充足的西方国家在知识产权犯罪被害人保护与救济研究方面的一块硬伤。

知识产权犯罪被害人作为现代社会被侵权日益严重的一种犯罪被害人现象，它的发生、发展和变化有其自身的一些特点和规律，而充分研究和探讨这种被害人现象背后特殊的运动变化规律和机理，对于更好地为知识产权犯罪被害人提供保护与救济无异有着重大的理论和现实意义。现在，国内外学界已经开始认识到仅仅在一般的被害人保护和救济框架之内进行知识产权犯罪被害人保护和救济研究是不够的，对知识产权犯罪被害人保护和救济适用思辨和实证相结合的研究方法进行的有针对性的研究开始出现并日益受到重视。

本书作为一部探索知识产权犯罪被害人保护特有规律的专著，先对知识产权犯罪被害人保护和救济的历史进行简要回顾，然后对国内外相关方面的主要学术研究内容和研究成果进行了概括，在此基础上阐释我国传统知识产权犯罪被害机理研究解释方法及其完善。接下来，本书又展开了对制度层面问题的研讨。具体而言，首先考察了我国保护和救济方面的具体制度；然后对司法制度存在的问题及其完善展开了研究，随后对包括知识产权犯罪被害人在内的被害人保护和救济根本制度进行了问题探索和完善设计；最后，对若干新制度进行了设计和论证。同时，对法律革新中存在的错误理念进行了分析和澄清，揭示了我国在科学研究、制度建设和保护效果等方面同西方国家存在较大差异的原因。在以上分析的基础上，本书提出了充分重视传统文化对我国法律制度革新的制约和影响，努力实现新制度、新方法与传统文化和谐共存的法律革新原则和目标。纵观本书的篇章结构，给人逻辑清晰，论证有力，思辨深入，触角深广的印象，是一部可以为我国被害人研究作出较大贡献的

著作。

赵星同志在北京大学攻读博士学位期间就显示出了较强的科研能力和勤奋努力的精神面貌，尤其在本源性研究方面显示出了浓厚的兴趣和较高的天赋，基本做到了“两耳不闻窗外事，一心只读圣贤书”，这在名利对人的诱惑越来越大的今天，对于年轻人而言显得尤为可贵。被害人研究在我国的法学研究体系中处于起步阶段，要振兴该学科，既需要老一代法学家们的引导和推动，也需要大量的有才华的后起之秀加入研究队伍。近年来，赵星同志在被害人研究领域中也发表了一些重要的文章，取得了一些显著的进步，我希望他在被害人研究方面百尺竿头，更进一步，为我国被害人研究事业的发展贡献出自己更大的力量。

北京大学教授 博士研究生导师 赵国玲
中国犯罪学研究会副会长

前 言

21 世纪是人类社会经历沧桑巨变的世纪，这个世纪的重要特征之一就是知识经济时代的来临。在这种经济形态之下，整个社会的生产、生活方式都发生了前所未有的变化，它以知识资源的开发和运用为基础，以科技知识的创新为经济增长的内在动力，以高附加值的产品为实现利润的基本形式，社会生产经营的主体也从过去的一般劳动者变成了熟练掌握现代科学技术的技术工人和专业人员，在很大程度上，劳动者所具备的智能、技能及其智力活动成果已经成为企业发展和社会发展和繁荣进步的关键因素，而知识产权保护制度作为一种保护人类智力活动成果的法律制度，相应地也成为了一个国家经济发展和全面参与国际竞争的决定性力量。以知识产权信息管理和公示制度为例，该制度可以使社会的科技发明和技术创新建立在一个知己知彼的平台之上，通过它，发明家们可以充分了解相关领域中已经存在的发明成果及其主要特征，这在实践中对有效避免或减少闭门造车、重复劳动，为开发新产品、新技术提供线索和借鉴都是大有裨益的。相关研究也证明了这一点，如世界知识产权组织（WIPO）的一项研究结果就表明，当今世界 90% ~ 95% 的发明成果是以专利文献的形式公布于众的，在专利研究工作中经常查阅专利文献可以有效缩短 60% 的研究时间和 40% 的研究