



自主

知识产权管理

ZHISHI
CHANQUAN GUANLI

陈昌柏 著

知识产权出版社

自主知识产权管理

陈昌柏 著

知识产权出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

自主知识产权管理/陈昌柏著. —北京: 知识产权出版社, 2006. 6

ISBN 7-80198-284-3

I. 自… II. 陈… III. 企业-知识产权-管理-研究 IV. D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 068360 号

内容提要

本书首先论述了自主创新的理论和模式, 对自主知识产权的认定作了深入探讨, 其次分析了各国政府的知识产权政策和非政府组织的知识产权服务体系, 对各国企业的知识产权管理模式进行了比较分析。最后对知识产权联盟, 遗传资源和民间文学艺术的知识产权保护进行了研究。本书的特点是结合案例讲述自主知识产权的管理, 通俗易懂。

读者对象: 政府、企事业单位的知识产权管理人员, 国家科研工作者。

自主知识产权管理

陈昌柏 著

责任编辑: 彭小华

责任校对: 韩秀天

装帧设计: 正典书装

责任出版: 杨宝林

出版发行: 知识产权出版社

社 址: 北京市海淀区马甸南村1号

邮 编: 100088

网 址: <http://www.cnipr.com>

邮 箱: RJB@cnipr.com

电 话: 010-82000893 82000860 转 8101 传

真: 010-82000893

费编电话: 010-82000889 82000860 转 8115

010-82000889

印 刷: 知识产权出版社电子制印中心

经 销: 新华书店及相关销售网点

开 本: 880mm × 1230mm 1/32

印 张: 9

版 次: 2006年8月第1版

印 次: 2006年8月第1次印刷

字 数: 250千字

印 数: 1~3000

ISBN 7-80198-284-3/D·331

定 价: 20.00元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

作者简介

陈昌柏 1969年毕业于东南大学，1985年由国家教委派驻日本东京大学研修知识，1986年获日本学术振兴会青年研究员基金，被聘为东京大学法学院客座研究员。1992年赴美国西北理工大学研修国际工商管理课程，1993年晋升为教授，并任东南大学经济贸易系主任，1998年起任北京航空航天大学人文学院常务副院长，现为北京航空航天大学教授，三江学院知识产权研究所所长，并兼任隆天国际专利商标公司高级顾问及资深专利代理人。主要学术成就有：近几年发表学术论文40余篇，有《国际知识产权贸易》、《知识产权战略》、《WTO-ITA与中国IT产业发展》、《非盈利机构管理》、《知识产权经济学》等代表著作。其中，《知识产权战略》获北京市哲学社会科学优秀成果二等奖；国家软科学课题“与世界信息技术协议有关的经贸战略研究”获北京市科技进步二等奖；《WTO-ITA与中国IT产业发展》获商务部外经贸研究成果三等奖；《知识产权经济学》获得江苏省哲学社会科学优秀成果三等奖。自1993年至今，共承担国家自然科学基金课题4项、国家软科学研究课题2项，国防科技工业委员会研究课题4项，2005年参加国家知识产权战略2个专门课题组的研究工作。

自序

在1999年，当时的科技部政策法规司王汉坡处长同笔者探讨，“什么是自主知识产权，它与知识产权有什么区别”。笔者当时就说：“所谓自主知识产权就是自己独立研制开发的科研成果，在专利方面主要指基本发明或开创性发明”。不久，国家版权局局长在一次会议上说，自主知识产权在著作权领域就是原创性作品，以后媒体的记者也在文章中讲要有原创性专利。笔者认为国家版权局所讲的原创性作品和笔者说的基本发明或开创性发明专利是同一个层次的概念，但是，原创性专利的表述有些不妥，因为改进发明在某种意义上也有可能是原创性的。由于在其他入专利权的基础上改进的发明，必须得到原专利权人的许可才能自主实施，用原创性专利容易与基本发明专利相混淆，不能将著作权中的原创性作品套用到专利上来。不久以后科技部火炬技术研究中心和科技部计划司共同立项研究“自主知识产权认定指南”，希望能起草一个认定标准，以便确认符合哪些条件才能达到自主知识产权，指导火炬中心对高新技术开发区的自主知识产权项目有选择的予以重点支持，同时计划处也可以依据该指南统计一下我国每年科技投入所产生的自主知识产权数量。该课题由中国科技法学会承担，课题组由科技部政策法规司、火炬中心和北京航空航天大学共同组成课题组，他们推荐笔者担任第一课题负责人。在多次课题讨论中基本达成以下共识：确认自主知识产权应该包括主体和客体两个方面。主体自主要求该项知识产权的权利人是中国公民或法人（中外合资、合作研究成果中中方占绝大部分，原则上技术股权占三分之二以上）。客体自主指：专利、专有技术、计算技术、软件、动植物新品种和遗传资源等知识产权，拥有不受其他权利人影响的自主实施权，自主专利权主要是

指基本发明或征得第一发明人授权许可的改进发明，当然，在过期发明专利基础上的改进发明就不存在授权的问题。这样自主知识产权的范围，就比开创性或原创性的发明宽得多，因为基本发明主要在科研院所和大专院校产生，而改进发明则主要在企业中产生，涉及技术和产品。

笔者的上述观点发表在“自主知识产权理论价值及其实践意义”（《科技与法律》，2000年第三期）上。不久科技部在《科技政策与法规》资料中又全文转载。那篇文章虽然署的是笔者的名，但其中不少观点是课题组通过集体讨论而成的，特别是关于主体自主部分，主要是科技部政策法规司知识产权处孙永俭处长的观点，提议自主知识产权应该包括引进技术；再改进而产生的知识产权主要是火炬中心计划处阿荣处长的观点。笔者只是从理论上和法律层次上予以提升和系统化而已。2001年笔者又承担了北京市十五规划课题“北京市中关村科技园区自主知识产权研究开发与管理研究”课题，重点对中关村的高科技企业进行调查研究，从收到的9项自主知识产权申请项目来看，有6项自主知识产权项目分别从经济价值、权利价值、市场价值等方面进行评价，基本符合自主知识产权认定标准。“北京市中关村科技园区自主知识产权研究开发与管理研究”课题研究成果发表在《知识产权经济学》[●]第十一章中。在2002年召开的“北京市中关村科技园区自主知识产权研究开发与管理研究”课题验收会上，全国人大科教文卫委员会的刘列副主任给予了较高的评价。可是也有个别与会专家说：自主知识产权不是一个法律概念，对自主知识产权的内涵和外延有不同的理解，当然，这个问题和“北京市中关村科技园区自主知识产权研究开发与管理研究”课题关系不大。从2003年起笔者承担了“国家自然科学基金申请资格认定研

● 陈昌柏：《知识产权经济学》，北京大学出版社2003年版。

究”、“科技创新中知识产权问题研究”。本书除了对自主知识产权的定义、内涵和外延有了进一步深入的理论阐述外，还对政府知识产权管理、企业较优知识产权管理模式选择、自主创新管理、政府鼓励自主创新的基金和政策等有了较为深入的研究分析，对自主创新、自主知识产权和自主品牌有了更为深入的理解。国务委员陈至立在一次会议上说，自主创新包括：原始性创新、集成性创新、改进性创新，笔者认为，从知识产权角度来看，自主创新有基本发明创新、核心技术创新、改进发明创新、产品设计创新和传统知识创新这五种创新模式，自主知识产权就是自主创新成果的权利化。目前，增加自主知识产权总数量是我国提升科技和产品国际竞争力的关键，选择正确、科学的创新模式和自主知识产权管理方法又是保证自主知识产权产生的源泉。大专院校和科研院所应该以基本发明创新和核心技术创新为主，而企业则以关键技术创新和改进发明创新为目标，中小型企业和非营利机构重点应该是产品创新和传统知识创新。只有定位准确才能优化创新资源配置，达到预期的创新目标。

本书在案例编写过程中参考了部分文献资料，虽标注出处但有所删减和改编，借此对原作者表示感谢。本书的遗传资源和民间文学艺术知识产权部分，分别由北京航空航天大学法学院的研究生李刚、王伶俐执笔，作者已加以审校和调整。

本书用较通俗易懂的文字来阐述自主知识产权管理理论，同时还选取了真实的案例和发明创新的故事，情节简单，寓意深刻，增加了本书的可读性。笔者从事知识产权管理研究工作已经整20年，作为对祖国1985年和1992年两次送笔者出国留学深造知识产权和EMBA课程的回报，特将此书奉献给社会和热爱知识产权事业的读者。

陈昌柏

2006年6月25日于南京

目 录

| | |
|-----|-----------------------|
| 1 | 第一章 自主创新管理 |
| 1 | 第一节 自主创新是国家保持竞争优势的制高点 |
| 5 | 第二节 自主创新理论 |
| 19 | 第三节 自主创新模式比较与分析 |
| 56 | 第二章 自主知识产权 |
| 56 | 第一节 自主知识产权的概念 |
| 86 | 第二节 自主品牌 |
| 96 | 第三章 政府的知识产权政策 |
| 97 | 第一节 美国知识产权政策 |
| 105 | 第二节 欧盟知识产权政策 |
| 115 | 第三节 亚太地区知识产权体系 |
| 139 | 第四节 非政府组织知识产权服务体系 |
| 152 | 第四章 企业知识产权管理模式 |
| 152 | 第一节 美国 IBM 公司的知识产权管理 |
| 155 | 第二节 日本企业知识产权管理 |
| 161 | 第三节 国外企业知识产权管理模式的比较 |
| 163 | 第四节 中国企业自主知识产权管理 |
| 168 | 第五节 企业自主知识产权管理的策略 |
| 175 | 第五章 企业知识产权联盟 |
| 177 | 第一节 知识产权联盟概述 |

目 录

| | | |
|-----|------------|--------------------|
| 179 | 第二节 | 知识产权联盟的垄断问题 |
| 182 | 第三节 | 知识产权联盟的经济学分析 |
| 185 | 第四节 | 建立知识产权联盟的必要性 |
| 189 | 第五节 | 建立自主知识产权联盟的途径 |
| 198 | 第六章 | 遗传资源的知识产权 |
| 198 | 第一节 | 遗传资源概论 |
| 209 | 第二节 | 遗传资源知识产权保护的必要性 |
| 217 | 第七章 | 民间文学艺术的知识产权 |
| 217 | 第一节 | 民间文学艺术的概念界定及其特征分析 |
| 227 | 第二节 | 民间文学艺术保护的理论基础 |
| 235 | 第三节 | 我国民间文学艺术的法律保护模式 |
| 242 | 第八章 | 自主知识产权评价体系 |
| 243 | 第一节 | 知识产权的效用评价 |
| 252 | 第二节 | 知识产权管理评价指标体系 |
| 274 | | 参考文献 |

第一章 自主创新管理

引言 胡锦涛总书记指出：提高我国科技自主创新能力，要充分发挥市场在科技资源配置中的基础性作用，充分发挥企业在技术创新中的主体作用，充分发挥国家科研机构的骨干和引领作用，充分发挥大学的基础和生力军作用，大力加强国家科研机构、大学、企业等单位之间的合作，进一步形成科技创新的整体合力，加快建设符合社会主义市场经济发展要求和科技创新规律的中国特色国家创新体系。

第一节 自主创新是国家保持竞争优势的制高点

自 20 世纪 90 年代以来，美国等一些发达国家进入周期性经济衰退时期。但是，这些国家集中人力物力，大力推动自主科技创新，加快发展高新技术产业。如在信息技术领域，美国政府推出了“电子政务战略”，“国家计算机网络安全战略”，众议院通过了“网络安全加强法案”，政府与企业制定了推广宽带网技术的合作计划；在生物技术领域，启动“后基因组”研究战略，资助“生命基因组”项目，参与国际遗传变异图谱计划；在纳米科学领域，大力执行“国家纳米计划”。为了鼓励科技创新，美国

近年制定了“拜杜法”，还先后4次颁布《技术转移和发明者保护法案》。这些举措，对摆脱经济乏力局面，维持大国优势地位，起到了至关重要的作用。

日本为缓解经济长期低迷状态，近年提出了“科学技术创造立国”的基本国策，出台了《产业技术能力强化法》。经济结构调整与创造行动计划、“国家研究开发评价大纲”，制定了促进科研成果向企业转移的法律。在纳米技术等领域，取得了一大批成果，有些已经实现产业化，如日本制造的多种纳米管，已能批量生产。专家预测，纳米产品产值到2010年将达10万亿日元。在生物技术领域，开发生物医药及相关设备的企业纷纷成立，2002年已达300多家，有人预测到2010年这类新兴企业将增至1000家，生物技术产品的市场份额将达25万亿日元。智能机器人在日本的发展也很快，统计表明，日本目前共有39万多台机器人，数量居世界第一，创产值4100亿日元，专家预测，到2010年日本的机器人市场规模将达3万亿日元。

自主科技创新，同样受到英、法等国的高度重视。英国首相布莱尔专门在皇家学会发表讲演，指出“科学对英国未来持续繁荣至关重要”。近年来，英国政府发起了“前瞻工程”等多项产学研结合的专项计划。“前瞻工程”对信息技术、生物技术、材料科学等6大领域集中进行攻关，其中移动电话、遗传学研究已成为新兴优势产业，导致大量创新企业诞生，成为重要的经济增长点。2002年英国贸工部又提出了新一轮“前瞻工程”计划，确定在智能系统和网络、可全部回收产品、新型能源等12个重点领域开展科技创新。

法国重视从法律、社会管理机制入手，推动自主科技创新。1999年7月，法国议会通过了酝酿多年的《创新和研究法》。2002年，法国把政府部门研究部改组为研究和新技术部，表明更加重视科技创新成果向生产力的转化。当年年底，工业部、研究

和新技术部又共同推出“国家创新计划”，旨在帮助企业增加科研投入，促进企业与研究部门的联合研发。

加拿大于2002年推出“加拿大创新战略”，确定未来10年在四个关键领域打开局面。加大创新知识的市场化及对研发的投入；创造更有利于自主创新的环境，特别是经营和法律环境；支持地方创新；确保拥有足够的高素质合格人才。政府为此制定了一系列具体的科技创新计划，如工业研究辅助计划（IRAP），技术伙伴计划（TPC），还调整了原有机构职能或设立新的机构，如实业开发银行（BDC）重点扶持创新企业的生产阶段，出口开发公司（EDC）和商业公司（CCC）主要为创新企业的市场营销提供帮助。加拿大还制定了“安全、创新和环保”的新农业路线，出台了面向21世纪的农业政策框架，框架把食品安全与质量、知识更新、科技创新及风险管理，作为未来农业发展的重点。

俄罗斯为了重振雄风，2002年开始实施“2002~2006年俄罗斯联邦优先发展方向研发专项纲要”和“2002~2006年俄罗斯联邦科学与高等教育一体化专项纲要”，还发布了“2010年前和未来俄罗斯科技领域的基本发展政策”，确定了9项优先发展的科学技术领域，包括信息通信与电子，航天与航空、新材料与化学工艺、新型信息技术、新型武器和特种技术等，以促进国家经济结构向生产高技术产品方向转变。

韩国的宏伟目标是到2006年跨入全球10大科技强国之列。围绕这一目标，韩国政府制定了2002~2006年的“科技发展5年计划”，提出了10个领域中优先解决的90个重点课题，其中新兴产业技术领域有20个课题，基础科学领域有7个课题，传统产业升级换代领域有5个课题。

巴西自1997年以来多次受到金融危机的冲击，但是依靠石油工业、农业和飞机制造业的科研创新成果，不但稳住了金融市场，而且使经济持续增长。20世纪80年代末，巴西石油日产量

仅有 67 万桶，每年要花费上百亿美元进口石油。巴西石油公司实施“深水油田开采技术创新和开发计划”，全面加大科研投入，使其深水石油勘探生产技术跃居世界领先地位，石油产量大幅增长，2002 年原油平均日产量已达 153.5 万桶，天然气日产量达 4 400 万立方米。巴西在全国设有 40 个农牧业研究中心和 3 000 多个技术推广站，近年来开发推广了 1 万多项科研成果，新品种、新技术对粮食增产的贡献率达到 40%，大豆总产量跃居世界第二位。农产品出口迅速增长，2002 年农产品出口收入达 248 亿美元，成为创汇最多的产业。巴西航空工业公司 5 年来不断加大技术开发投资，提高制造工艺和改进生产程序，使生产能力提高了 4 倍，目前已成为世界第四大民用飞机制造商，占据了世界支线飞机 45% 的市场份额。

印度确立的战略目标是到 2010 年建成“知识大国”。近年来，信息技术成为印度经济发展的主要驱动力，这主要得益于政府的高度重视和一系列大胆的优惠政策。印度政府成立了内阁信息委员会，增设了信息技术部，颁布了“信息技术法”，并制定了非常优惠的政策，吸引海内外企业投资发展信息技术。10 多年来，印度软件业一直以年均 50% 以上的速度增长。2002 年度虽受“9·11”事件和世界经济不景气的影响，产值仍达 101 亿美元，增长 22%，出口 77 亿美元，增长 29%，估计 2003 年度软件出口仍将增长 30%，接近 100 亿美元。据预测，到 2008 年，印度软件出口将达 500 亿美元。

近年来，我国也越来越重视加强自主创新能力了。胡锦涛总书记在 2004 年 12 月 27 日主持中共中央政治局第十八次集体学习时和此前在中央经济工作会议上，对我国当前及今后科技工作作出一系列重要指示，强调指出要全面落实科学发展观和科教兴国战略，把提高自主创新能力作为推进结构调整的中心环节，把推动自主创新摆在全部科技工作的突出位置，提高我国科技自主创

新能力，加快建设有中国特色的国家创新体系。

目前，我国科技发展中的主要问题是自主创新不足，从技术市场的供、需状况来看，我国需求的技术目前75%以上还是来自西方发达国家，我国自主研发、能够满足市场需要的技术不足15%，因此，自主创新能力已经成为制约我国经济发展的瓶颈，而自主创新是科技的生命源泉，是取得自主知识产权的前提。本章主要论述自主创新理论和自主创新的几种模式：基本发明创新、核心技术创新、二次改进创新、产品设计创新、传统资源创新及自主创新的实现途径，从而有利于自主创新科学化。

科技创新能力已日益成为国际社会国家综合国力竞争的的决定性因素，在当今经济全球一体化的情况下，随着关税壁垒的逐步取消，发达国家会更多地运用知识产权、贸易技术壁垒和反倾销等新的方式来控制市场。电子、信息和通信、制造业、生物医药等产业的发展突出地表明，如果国家不掌握核心技术和自主知识产权，不具有自主创新能力，就很难把握发展的主动权。

第二节 自主创新理论

一、创新、自主创新及自主创新能力的概念内涵

温家宝总理指出，自主创新是支撑一个国家崛起的筋骨；必须把增强自主创新能力作为国家战略，贯彻到现代化建设的各个方面，贯彻到各个产业、行业 and 地区，努力将我国建设成为具有国际影响力的创新型国家。

(一) 创新的概念

“创新”的英文是“innovation”，起源于拉丁语“innovare”，释义为“更新、变革、制造新事物”。在《现代汉语词典》中，“创新”的解释是：抛开旧的，创造新的。西方学者使用“创新”一词，主要指技术创新。20世纪初，奥地利学者熊彼德全面地研究了人类的创新活动，分析了创新与社会经济增长的关系，首次

提出了系统的创新理论。他在1912年的著作《经济发展理论》中提出，“所谓创新，就是建立一种新的生产函数，也就是说，把一种从来没有过的关于生产要素和生产条件的‘新组合’引入生产体系。这种新组合包括以下内容：①引入新产品；②引进新技术，即新的生产方法；③开辟新的市场；④开拓并利用原材料的新的供应来源；⑤实现企业的新组织。”

熊彼得创新概念涵盖的范围十分广泛，包含一切可能提高资源配置效率的活动，包括技术创新和非技术性的组织创新。熊彼得强调了技术创新在经济发展中的作用，把发明创造与技术创新区别开来，认为前者是知识的创造，是科技行为；后者是科技成果的商品化，是经济行为。技术创新与经济效益的提高相联系，推动技术创新的是企业家，而不是发明家和革新者。他非常强调和重视“企业家”在经济发展中的独特作用。

作者认为，目前我国所鼓励的“创新”，不是泛指广义上的创新，而是专指经济、技术领域的创新活动，主要是科技创新。但这里的科技创新，并非单指技术领域内的活动，而是涵盖了经济活动中能产生新效益的各个方面。

“创新”是指企业家根据市场的潜在需要，应用创新的知识 and 新技术、新工艺，采用新的生产方式和经营管理模式，开发生产新的产品，提供新的服务，占据市场并实现市场价值的一系列活动的综合过程。创新在本质上就是一个经济过程，是从创新设想、研究开发、工程化、商业化生产，到市场应用的一系列活动的过程。涵盖了经济活动中能产生新效益的各个方面。需要说明的是：

第一，创新不等于发明创造。发明创造是知识的创造，是科技行为，侧重物化的科技成果；创新是科技成果的商品化，是经济行为，侧重变革过程。发明创造与发明家和革新者相联系；而创新与提高经济效益相联系，推动创新的主要是科学家和企业

家。发明创造是创新过程的一部分，只有将发明创造的技术成果商业化和产业化，产生经济效益，才构成创新。

第二，创新与经济效益密切联系。创新是要由市场来检验的，一种产品或工艺，无论技术上有多完善、多先进，如果不能带来效益，就不能被称为创新。有些创造发明尽管水平很高，由于生产成本、生产工艺等因素的制约，未能实现经济效益。这些没有经过工程化、产品化，未能经受市场检验，不能带来利润的发明，就不是创新，只能称为科学发现或发明。同时，一种新的管理制度、新工艺方法，即使没有多少技术含量，却能为企业带来效益也是创新。美国的戴尔公司在计算机全球生产经营的过程中，创造出了一种新的组织和营销方式，使 IBM、惠普等其他著名的计算机公司几乎难以招架，这当然也是创新。

第三，创新的主体是企业。创新不能离开市场。技术创新是根据市场的需求提出创新方向，然后将创新设想变成产品推向市场，产品经市场检验后再进行修改完善，之后再根据市场需求提出新的创新方向，如此循环往复。因此，在技术创新的过程中，企业是主体，客户是导向，市场是机制，政府是环境，科研机构和大专院校是支撑。而在整个创新过程中，企业家是灵魂。

（二）自主创新

1. 自主创新提出的背景

自主创新是我们党和国家面对当今世界经济、科技发展的趋势和内在规律，针对我国国情提出的国家发展战略。我国之所以提出自主创新战略，是因为以下国内、国际形势发展的要求。

（1）国内外经济、科技发展形势变化的需要。当代国际竞争归根结底是科技实力和创新能力的竞争。随着经济全球化进程加快，资本、信息、技术和人才等要素在全球范围内的流动与配置更加普遍，科技竞争日益成为国家间竞争的焦点，科技创新能力特别是自主创新能力成为国家竞争力的决定性因素。在新的国际

竞争格局中，发达国家及其跨国公司利用自身的技术和资本优势保持领先地位，用技术控制市场和资源，形成了对世界市场特别是高技术市场的高度垄断，知识产权有可能成为影响发展中国家工业化进程的最大不确定因素。

(2) 调整经济结构和转变经济增长方式的必然要求。我国是在人口多、底子薄、自然资源相对贫乏的条件下全面建设小康社会的。长期以来，我国经济的高速增长主要依赖高投入和资源的高消耗。只有提高自主创新能力才能大力推进经济结构的战略性调整，逐步实现经济发展从要素驱动型增长向创新驱动型增长转变，突破资源、能源和环境的制约，走新型工业化道路。

(3) 提高国家竞争力的迫切要求。改革开放以来，我国大量引进国外先进技术，对提升产业技术水平、促进经济快速发展起到了重要的作用。但是，我国作为一个发展中的大国，有自身特定的国情和战略需求。实践证明，在关系国计民生和国家安全的战略领域，真正的核心技术是买不来的。在激烈的国际竞争中，缺乏核心技术和自主知识产权，将严重制约我国的经济社会发展。因此，我们必须通过提高自主创新能力，增强国家的竞争力，自立于世界民族之林。

2. 自主创新的概念

在当前的形势下，自主创新作为指导我国未来发展新的战略被明确提出来，已被赋予了新的含义。目前，自主创新有很多种理解，代表性的有：

自主创新是技术创新战略的一种，指企业通过自身的努力和探索产生技术突破，攻破技术难关，并在此基础上依靠自身的能力推动创新的后续环节，完成技术的商品化，获取商业利润，达到预期目标的创新活动。它是相对于模仿创新、合作创新而言的。

自主创新被用来和技术引进相对应，指要摆脱技术引进方式