

知 识 产 权 新 视 界 丛 书

标准化



STANDARDIZATION AND INTELLECTUAL PROPERTY STRATEGY

知识产权战略

张平 马骁 著

秦始皇最伟大的成就不是
修建了长城，而是统一了度量
衡；田忌赛马的智慧在于他巧
妙地利用了赛马规则。现代的
成功企业是一批能够创造和制
订规则，让别人去追随，去遵循
的世界级领先企业，是能成熟
地对技术标准战略、知识产权
战略进行商业化运作的行家。

知识产权出版社

知 识 产 权 新 视 界 丛 书

标准化 与 知识产权战略

张平 马骁 著

知识产权出版社

图书在版编目(CIP)数据

标准化与知识产权战略/张平,马骁著.--北京:知识产权出版社,2002.6

ISBN 7-980011-711-1

I. 标… II. ①张…②马… III. ①高技术—标准化—研究—中国②企业—知识产权—研究—中国

IV. ①G307②D923.404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 038693 号

本书的所有版权受到保护,未经出版者书面许可,任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分,违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

知识产权新视界丛书

标准化与知识产权战略

张平 马骁 著

责任编辑:李琳

特邀编辑:刘永沛

责任校对:韩秀天

装帧设计:段维东

责任出版:杨宝林

知识产权出版社出版、发行

(北京海淀区蓟门桥西土城路6号 邮编:100088)

<http://www.cnipr.com>

(010)62026893 (010)82086765 转 8252

知识产权出版社电子印刷中心印刷

新华书店经销

2002年7月第1版 2002年7月第1次印刷

880mm×1230mm 1/32 印张:11.875 字数:316千字

印数:1~3 000册

ISBN 7-80011-711-1/D·078

定价:26.00元

如有印装质量问题,本社负责调换。

内容提要

俗话说,三流企业卖苦力,二流企业卖产品,一流企业卖技术,超一流企业卖标准。加入世贸组织后,我国企业面对汹涌而来的经济全球化浪潮,如何增强企业竞争力,如何摆脱充当某些发达国家超级企业加工工厂的角色,如何在技术标准制订等方面争取自己的发言权……这一系列的问题既严峻又现实。从某种意义上说,如果这些问题得不到解决,我们就很难实现成为现代成功企业的梦想。

本书从现实需要出发,通过研究国外标准化组织及企业在技术标准、技术壁垒及知识产权保护战略等方面的制度、办法和实践经验,为我国企业提出了许多富有建设性的设想和建议。其中对 TBT 协议的相关研究尤为值得读者重视。

读者对象:政府决策部门工作人员、企业界经营管理人员及相关领域研究人员。

11040 103

本课题的研究得到“北京大学
创建世界一流大学计划”的经费资助

秦始皇最伟大的成就不是修建了长城，而是统一了度量衡；田忌赛马的智慧在于他巧妙地利用了赛马规则。

现代的成功企业是一批能够创造和制订规则，让别人去追随、去遵循的世界级领先企业，是能成熟地对技术标准战略、知识产权战略进行商业化运作的行家。

缘起 (一)

我开始关注技术标准与知识产权的关系问题始于 2000 年 4 月为中国数字电视产业联盟所作的委托研究课题。接到委托时头脑中还是一片空白,没有任何资料和相关研究信息。按照传统的思维方式,技术标准与专利是风马牛不相干的两回事。标准技术是成熟技术、兼容技术、通用技术,专利技术是创新技术、专有技术、有偿使用技术。当时委托单位需要弄清欧洲数字电视联盟(DVB)和美国高级电视制式委员会(ATSC)两大电视标准体系中的知识产权政策。仅有的资料就是两个标准组织的网址。接到这一课题,我同当时还在北京大学法学院读双学位的马骁同学一道开始了该课题的资料收集。马骁同学相当勤奋和认真,很快就在互联网上获得了一些资料,形成了初步的研究大纲,我们在资料的收集中发现国外标准化组织都有着相当成熟的知识产权运行机制。

2000 年 7 月 25 日在北京召开的“知识产权保护与中国——21 世纪的挑战和机遇”国际研讨会上,国际许可证执行协会(LES)主席 Heinz Goddar 先生作了题为“全球化环境中许可的作用”(The Role of Licensing in a Globalizing Environment)的演讲,其中提到成功许可的典范是,松下公司 VHS 录像系统专利技术运用技术标准许可战略击败索尼公司更为先进的 Betamax 录像系统专利技术,让我们的研究获得了进一步的启发,会后,我同 Heinz Goddar 先生进行了讨论,他还通过 E-mail 发来了 Dr. Bertram Huber(Head of IP of Robert Bosch GmbH, Stuttgart)的一份演讲稿,非常清楚地介绍了技术标准中的专利许可战略。在此,

也向 Heinz Goddar 先生和 Bertram Huber 博士对于我们研究工作的热情与无偿的支持表示感谢。

一年之后,我们的研究课题完成了。我们的第一感觉就是要让中国的政策制订者和政策使用者了解技术标准中的知识产权管理策略,学会最高效率地利用自主知识产权,最小成本地使用他人的标准技术。当时我们在《电子知识产权》杂志 2001 年第 3 期至第 5 期上发表了一篇连载:《技术标准与知识产权》。我还在深圳市中兴通讯股份有限公司的知识产权培训中特别强调像移动通讯这样有巨大的中国市场的技术领域,在知识产权的管理中应当有技术标准战略意识。时值中国移动通讯正在与美国高通公司进行技术使用许可谈判,中国企业已经开始感觉到外国公司在技术许可中的标准与专利战略。

2001 年下半年我在进行另一项课题——“我国技术创新中的知识产权保护评价”的研究中,再一次接触到发达国家利用技术标准中的专利许可战略的巨大威力和对中国的威胁。适逢中国即将加入 WTO,我们感到国内在这一领域意识上和研究上的欠缺潜在着更大的危机。中国“入世”后,以往制订的国内贸易特殊保护政策,诸如关税政策、进出口限制、知识产权保护特别措施等,已不能实行。在 WTO 体制下,发展中国家用于保护自己的关税壁垒已经被打破,但是发达国家依靠其强大的技术优势所形成的垄断却在发展中国家面前竖起一道道非关税壁垒。其中致命的是以技术法规、技术标准、合格评定为基本内容的一系列“技术壁垒”,而这些技术壁垒在 WTO 框架下的《贸易技术壁垒协议》(TBT 协议)中又被合法化了,它使得发展中国家在国际贸易中处于更加不利的状况。随着技术更新速度的加快和全球经济发展的日益提高,这种影响与作用已经危及到发展中国家的生存。但是,相对于 TRIPS 协议,对同样与知识产权密切相关的 TBT 协议的研究,国内一直没有展开。直到 2001 年,统领国际 DVD 行业的 6C 和 3C

集团先后向中国 100 多家 DVD 厂商“发难”时,人们才从震惊中发现:“技术壁垒”比“关税壁垒”更具有杀伤力。令人担忧的是,直到问题发生时,我们还没有弄清楚症结所在。表面上看,DVD 是专利许可费的支付问题,实际上这涉及到一种新的国际贸易保护机制。这种表面看似合理的贸易保护措施隐蔽性更强,透明度更低,不易监督和预测,并且还有相当成熟的运行方式。

TBT 协议下形成的合法的“技术壁垒”让知识产权权利人在国际贸易上占尽利益,而发达国家是知识产权权利大国,他们利用 TRIPS 协议让发展中国家对他们的知识产权保护更加完善,利用 TBT 协议使他们的权利实现利益最大化。TBT 协议是专利大国、技术大国使用的工具,对于技术标准中的知识产权战略,他们没有必要让发展中国家知道得更多,也不必施加压力让中国家喻户晓。但是中国要参与国际贸易,必须要了解国际游戏规则。只有研究技术标准体系中的知识产权政策,研究 TBT 协议的理论和实践,才能使中国在“入世”后面对新的贸易规则时可以积极参与而不是被动遭诉或退回到加工厂的角色。

2001 年下半年,我和马骁在以前的研究基础上,开始了继续研究。这次,我们拓展了视野,将研究定位到技术标准、技术垄断、技术壁垒和知识产权保护战略问题上,在继续研究的过程中,马骁同学已经走上了工作岗位,出于对自己专业的热爱和对这一专题的关注,马骁利用业余时间完成了研究报告的初稿,本书稿也是在这一基础上完成的。在研究的后期,北京大学法学院知识产权双学位 2000 级同学赵莹参加了附件中部分国外标准组织知识产权政策的翻译,在此表示感谢。

还要特别感谢中国专利代理香港有限公司马铁良老师,马老师曾经参与过国家标准的制订和管理工作的,又有多年从事专利代理工作的经验,作者在与马老师的交流与讨论中曾得到许多有益的启发,马老师对本书稿中的一些观点也提出了中肯的建议。

标准化中涉及到广泛的知识产权内容,本书重点研究技术标准与知识产权的相关问题。关于这一主题的研究在我国刚刚起步,本书还有许多不尽如人意之处,更难免有错误和学术上的偏颇,敬请学术同仁及各界读者赐教。本书作者还会继续关注这一领域,也企盼能有更多的研究者相互交流。

张 平

2002 年 5 月·北大

缘起(二)

2000年上半年,张平老师给我们开设“计算机法律保护”课,让我们了解到了信息技术革命涉及的一个个法律热点,激发了我们对前沿法律问题的学习热情。张平老师一直鼓励我们在这些新领域去观察问题、认识问题、分析问题和解决问题。明朝洪应明在《菜根谭》中道:“学者要天机清澈,胸次玲珑,触物皆有会心处。”张平老师成功做到了这一点,也一直给我提供机会,指导和鼓励我在新技术发展的法律热点方面能扎扎实实研究出一点成果。

2000年5月,张平老师带我进行一项关于技术标准与知识产权保护的研究,在研究的过程中,我们发现国外在标准与专利的结合、标准的许可方面已经有很成熟的经验并且将技术专利化、专利标准化、标准许可化等知识产权战略和全球技术许可战略运用得非常成功。虽然该课题研究很快结束,我也走上了工作岗位,但张平老师鼓励我一定要将此问题深入研究下去。当时国内的研究基本上还是空白,没有太多的中文资料,我们只能在浩如烟海的国外网站中搜寻。在研究过程中,我们发现,对技术标准与知识产权战略研究的定位和利用的角度中国同外国是有很大差异的。由于国外企业专利申请量和专利拥有量比较大,他们关注的是公众利益与知识产权私权的平衡,标准的许可是否构成技术许可的垄断,而我国由于企业的专利申请量、专利拥有量、企业知识产权战略都比较匮乏,我们研究的定位就是要剖析国外的技术标准许可战略,了解思路,寻找对策,这一点也决定了我们的研究工作不能是简单的资料翻译,而是要在大量阅读和理解国外资料的基础上,“抽出”其中的知识产权管理思路与技术许可政策。我们采用了开

放式的研究方法,张平老师利用在澳门讲学和在日本做访问学者的机会,同外国学者进行广泛的交流,收集了大量的资料,对于有疑问的问题,我们还通过电子邮件同国外相应的标准组织、许可管理组织、学者进行了直接交流。

本书仅是一个阶段性的成果,主要介绍和分析国外标准化组织的知识产权政策和技术许可政策,并提出中国应对策略的初步建议。我们的研究还不够深入,只希望本书能起到抛砖引玉的作用。

最后,我衷心感谢一直教育、指导和帮助我的北京大学法学院、知识产权学院的诸位老师和同学,没有他们,是不会有这一研究成果的。

谨以此书,纪念北大毕业两周年。

马 骁

2002年5月·北京

目 录

导论	1
一、现代企业的“标准情结”	2
二、理智对待“标准情结”	3
三、技术标准战略的实质	7
四、技术标准战略的意义	9
第一章 技术标准与知识产权	13
一、标准的相关定义	14
二、标准化工作的层级	17
三、标准的作用	19
四、标准的分类	22
五、知识产权的保护及其作用	26
六、标准战略与知识产权战略的结合	31
七、标准的发展演进	34
第二章 标准制订中的反垄断审查	36
一、反垄断审查的作用	37
二、美国《知识产权许可的反垄断指南》	39
三、反垄断审查的两个典型案例	42
四、知识产权权利披露与禁止反悔	45
第三章 国际标准化组织的知识产权政策	51
一、ISO/IEC 标准的知识产权政策	52

二、ITU 知识产权政策	57
第四章 以私权为基础的标准化组织的知识产权政策	63
一、DVB 标准及其知识产权政策	64
二、HAVI 标准的知识产权政策及管理	72
三、3G Patent Platform 知识产权管理	74
四、美国数字电视 ATSC 标准知识产权政策	80
五、关于 3GPP 组织	83
六、关于 3GPP2	87
七、MP3 标准的知识产权管理与许可	92
八、MPEG-2 标准知识产权政策	94
九、MPEG-4 标准产业论坛的知识产权政策及分析	95
第五章 标准战略的核心问题	99
一、保障知识产权政策实施的管理机构	100
二、技术标准中的知识产权内容	102
三、作为标准基础的各项技术的汇集	105
四、关于“必要专利”	107
五、技术标准的对外许可	110
六、“打包许可”模式出现的原因	111
七、成员退出标准体系或其成员资格被终止后对该项 知识产权的处理	113
八、专利申请国际化问题	113
九、标准体系管理示范方案	114
第六章 标准守则——WTO/ TBT 协议	123
一、TBT 协议的由来	124
二、乌拉圭回合 TBT 协议的内容	124

三、TBT 协议生效后的影响	135
第七章 我国若干产业面临的挑战	141
一、中国标准化现状简述	142
二、数字电视技术标准现状	143
三、DVD 标准及其对我国产业界的影响	150
四、第三代移动通信技术标准	164
第八章 标准战略对我国知识产权工作的启示	179
一、不容乐观的知识产权保护现状	181
二、企业对知识产权制度的有效利用	187
第九章 我国企业建立标准和使用标准的战略剖析	207
一、标准战略的定位	208
二、建立标准的综合战略	213
三、证明商标战略	218
四、标准的使用战略	224
附录 I 国内外标准化组织的知识产权与许可政策	231
一、第三代移动通信系统专利平台计划	232
二、CWTS 知识产权规约	264
三、关于 CWTS 知识产权规约的实施方法	268
四、ISO 专利政策	270
五、ANSI 专利政策	271
六、贯彻 ANSI 专利政策的指导方针	272
七、DVB 计划的知识产权政策	276
八、IEEE-SA 标准委员会工作手册(节录)	279
九、W3C 专利政策框架	284

附录Ⅱ 标准组织必备许可协议范本	289
一、标准管理者与专利权人间的许可协议范本(中文版)...	290
二、许可方与被许可方之间的许可协议范本(英文版)	
Satandard License for 3G Essential Patent Rights(Norma-	
tive)	302
附录Ⅲ TBT 协议及贸易技术壁垒委员会的相关决议和建议...	323
一、世界贸易组织贸易技术壁垒协议(WTO/TBT 协议) ...	324
二、贸易技术壁垒委员会 1995 年 1 月 1 日以来通过的	
委员会决议和建议	342
附录Ⅳ 缩略语表.....	355
带着梦想上路(跋)	刘永沛 358

导 论

三流企业卖苦力,二流企业卖产品,一流企业卖技术,超一流企业卖标准。这句流行语十分贴切地描绘了当今企业的实力状况。随着经济全球化步伐的不断加快,跨国公司挟其专利及标准两大利器,不断在全球扩大自己的市场份额。