

经济法 文集

◎徐杰/主编

现代企业无形资产法律问题概述

现代企业专利开发法律问题

现代企业商标开发法律问题

现代企业商业秘密及商誉开发的法律问题

现代企业无形资产利用法律问题

现代企业无形资产评估的法律问题

现代企业无形资产行政管理和司法保护的法律问题

现代企业知识产权类 无形资产法律问题

◎李玉香/著

04

法律出版社

经济法 文集

◎徐杰/主编

现代企业知识产权类 无形资产法律问题

◎李玉香/著

法律出版社

05
10
01

图书在版编目(CIP)数据

现代企业知识产权类无形资产法律问题/李玉香著.
北京:法律出版社,2002.4
(经济法文集/徐杰主编)
ISBN 7-5036-3745-5

I. 现… II. 李… III. 企业-知识产权-研究-
中国 IV. D923.404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 018996 号

出版/法律出版社
印刷/北京朝阳北苑印刷厂
责任印制/陶松

总发行/中国法律图书公司
经销/新华书店
责任校对/何萍

开本/850×1168 1/32
版本/2002 年 6 月第 1 版

印张/9.375 字数/218 千
2002 年 6 月第 1 次印刷

法律出版社地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)
电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn
传真/(010)88414115
电话/(010)88414121(总编室) (010)88414135(责任编辑)

中国法律图书公司地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层
(100037)

传真/(010)88414897

电话/(010)88414899 88414900

(010)62534456(北京分公司) (010)65120887(西总布营业部)

(010)88414934(科原大厦营业部) (010)88960092(八大处营业部)

(021)62071679(上海公司)

商务网址/www.chinalaw-book.com

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-3745-5/D·3380

定价:19.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

现代企业知识产权类 无形资产法律问题

李玉香 著

法律出版社

序 言

《经济法文集》(以下简称《文集》)由经济法学的专著组成,是一个经济法学专著系列,由中国政法大学经济法研究中心组稿,我负责主编。李玉香同志的《现代企业知识产权类无形资产法律问题》是《文集》的第4本专著。

自我国实行改革开放始,我国经济法学者就开始对经济法进行系统的理论研究,历经种种挑战和困难,取得丰硕的学术成就。随着社会经济的发展,经济法在社会经济生活中的作用日益重要,进一步健全和完善经济法体系更为迫切。现实社会经济生活对经济法的需求在客观上成为推动深入地对经济法进行研究的动力和压力。同时,对经济法基础理论和经济法的具体制度进行专题研究显得更为必要。事实上,我国经济法学者也正顺应着社会经济生活的客观要求,潜心于经济法的学术研究,并且取得了可喜的成绩。

法制的完善离不开学术的支持,需要活跃的学术研究和丰富的学术成果作为理论准备。因此,只有依靠富有学术价值的经济法学理论研究成果的铺垫和支持,我国的经济法体系才能更加健全和完善。在这样一个背景下,需要一个学术沟通的天地,需要一个展示学术成果的百家争鸣的园地。为了将经济法学者进行的专题研究的学术成果展示出来,在法律出版社的大力支持下,中国政法大学经济法研究中心主持编辑了《经济法文

现代企业知识产权类无形资产法律问题

集》，将部分优秀的经济法专题研究的学术成果纳入其中，从而推动我国经济法教学和研究工作向更高层次发展，为繁荣我国经济法学、推动我国经济法的立法和实务工作服务。毫无疑问，《文集》上述初衷的实现，在很大程度上取决于我国经济法学的理论工作者和实务工作者的支持和帮助。

这些年以来，世界范围的知识经济以及我国加入 WTO 的现实需要，现代企业无形资产开发和利用的重要性日益凸显。首先，知识经济对我国企业无形资产法律制度的创建提出了更高的要求。知识经济条件下，现代企业虚拟化发展的模式，使无形资产投入比例日益增大。世界较发达国家的现代企业中，无形资产占企业总资产的比重相当大，而且企业的收入和利润绝大部分也来源于无形资产。但是，以知识、科学技术等为代表的智力劳动成果的作用，只有在与有形资产等物质条件相结合时才能发挥出来，也就是说必须有一个“物化”的过程。正是由于以知识和科学技术等为代表的智力劳动成果本身是无形的，但却要通过有形物表现出来，对这种资产的归属和占有的判断，其难度将远远大于有形财产，从而需要更完善的无形资产法律制度来对其加以界定和保护。其次，关贸总协定从 1948 年 1 月临时生效以来在有形货物贸易应遵守的共同准则方面共进行了七轮谈判，从 1986 年开始的第八轮谈判，即乌拉圭回合谈判则首次把范围扩大到无形资产——知识产权贸易、服务贸易及投资保护措施等方面，并达成了《服务贸易总协定》、《与贸易有关的投资措施协议》和《与贸易有关的知识产权协议》。其中，《与贸易有关的知识产权协议》的生效无疑对我国知识产权、厂商名称、商誉、商业秘密以及反不正当竞争等无形资产的立法及执法产生重大影响。

李玉香同志的《现代企业知识产权类无形资产法律问题》一书，对现代企业无形资产法律问题进行了系统分析和研究，是其

在中国政法大学攻读经济法专业博士学位期间的学术成果之一。本书认为,现代企业知识产权类无形资产法律制度,是指现代企业对专利权、商标权、厂商名称、商誉、域名、商业秘密等知识产权的开发、利用、保护、评估和管理的有关法律规范的总称。建立现代企业无形资产法律制度是知识经济的内在要求,是促进国家经济增长、企业发展和科技进步,以及现代企业进行国际化竞争的重要法律制度。我国现代企业无形资产法律制度虽然已经开始建立,但仍存在无形资产法律制度不健全;现代企业科技创新能力不足,技术转化率低;无形资产的评估体系不健全,现代企业重有形、轻无形,导致无形资产不能充分体现其价值等问题。其中,法规不健全、理论研究滞后、现代企业无形资产法律意识淡薄是十分重要的原因。为此,作者运用比较分析和经济分析的方法对我国现代企业无形资产的开发、利用、评估、行政管理和司法保护等法律问题进行了系统的、综合的研究,是一个创新。

本书既注重理论探讨,又重视法律实务,具学术价值和实际意义,书中对现代企业知识产权类无形资产法律制度的构建提出的建议和设想,对无形资产法律制度的完善颇有参考价值。

徐 杰

2001 年 12 月

内 容 提 要

进入 2000 年以来,世界范围的知识经济初见端倪,无形资产的重要性日益突出,发展和调整技术创新战略,以期在知识经济年代占领市场的制高点,成为当今社会国家与国家之间,企业与企业之间所进行的一场没有硝烟的战争。同时,随着信息时代的到来、知识经济的飞速发展,作为知识形态存在的特殊资源——无形资产在企业资产中占据的比例将越来越大。从法律制度的角度来讲,现代企业无形资产法律制度一般涉及到无形资产的开发、利用、评估以及无形资产管理、保护等方面的法律问题。因此,本书仅从上述几方面作为切入口,试用比较分析的方法对我国现代企业无形资产开发、利用、评估和无形资产管理、保护等法律问题进行初步探索。全书共分七章,主要内容如下:

第一章通过对无形资产的定义、无形资产的特征以及无形资产的范围等问题的探讨,剖析了现代企业无形资产的运行现状,对建立现代企业无形资产法律制度进行了现实性和有效性的分析。

第二、三、四章着重对现代企业专利、商标、商业秘密和商誉的开发法律问题进行了探讨。

关于现代企业的专利开发,作者认为,发明创造作为技术成果通过专利文献向世界自由地传播,并不断地被继承、更新和突破。专利文献以其国际化、情报化的特点,反映了现代科学技术

的发展水平。现代企业若能充分利用专利文献,既可提高研究开发的立项起点,还可以节省开发费用和研究开发时间。因此,企业应当做到对准备开发的新产品、新项目在立项以前应当首先进行专利检索,确定出在该项目的产品领域处于领先地位的目标公司,对其最早申请专利的国家、地区、技术材料予以掌握,再深入了解其专利申请的广度和范围,分析论证出该产品在国际市场上的地位及所处状态,形成一系列技术资料,作为该项目立项的评审内容之一。本章还对专利权的内容、取得等法律问题进行了具体的阐述。

关于现代企业的商标开发,作者认为,现代企业应当建立全新的企业商标观念,建立现代企业的品牌战略,完善驰名商标的法律保护机制,拓展商标国外注册,争创国际名牌。

关于现代企业的商业秘密开发,作者认为,商业秘密是现代企业无形资产的重要组成部分,正确地选择商业秘密的保护方式以及了解商业秘密的开发形式是现代企业无形资产法律制度不可或缺的重要内容。

关于商誉,作者认为,商誉在现代企业的竞争和现代企业的避险方面起着重要的作用,了解商誉的特征,注重企业商誉的开发对完善现代企业无形资产法律制度是必不可少的。

第五章对现代企业无形资产的实施、交易、担保贷款以及投资等有关法律问题进行了分析。无形资产作为企业的知识资产,必须明确界定现代企业无形资产的产权。在明确了无形资产产权的基础上,企业可以充分利用无形资产的交易、担保贷款以及投资等手段使无形资产成为企业的有效资产,以发挥更大的作用。目前,我国产权交易市场的构建中存在着产权市场发展结构不合理,有形资产市场发展有余,而无形资产市场发展不足;无形资产的评估机构少且评估规则不完善,因此使得无形资产的交易在交易价格上遇到较大的困难等问题。因此,作者认

为,建立、健全相应的现代企业无形资产交易的法律、法规,建立、健全无形资产的评估机构和交易市场,依法规范企业的无形资产的产权交易行为,并通过建立统一开放的无形资产交易市场网络,促进企业无形资产交易的市场化是十分必要的。

本章还对企业以无形资产进行担保贷款时应考虑的因素、企业以无形资产进行担保贷款时应注意的法律问题以及现代企业无形资产投资的收益与风险等问题进行分析。

第六章对现代企业无形资产评估的意义、原则和方法等问题进行了探讨,分析了影响专利评估、商标价值评估的法律因素以及商业秘密、商誉评估的有关法律问题,并对构建我国无形资产评估监管体系提出了立法建议。

第七章对我国企业无形资产的行政管理和司法保护进行了研究。我国目前对企业无形资产管理的特点是“双轨制”,即对无形资产实行行政管理和司法管理并行。有人认为,无形资产管理的发展方向应是逐渐弱化行政管理机构的职能,而逐步向半司法化或全部司法化转化,作者以为,从无形资产的管理角度讲,司法管理和行政管理是两个不可分割的重要部分,两者各有其功能,不能互相替代,特别是在我国现阶段,无形资产的行政管理不仅不应削弱,反而应当加强,特别是应该强化无形资产的行政管理机构的统一管理职能。因此,作者在构建合理、有效的现代企业无形资产的管理体制的基础上,对现代企业专利、商标、商业秘密和商誉的行政管理和司法保护作了分析。

综上所述,作者认为,无形资产是现代企业增强活力,提高国际、国内竞争力的有力武器,现代企业无形资产法律制度是促进国家经济增长、促进企业科技进步的重要制度保障。只有在建立完备的无形资产评估和监督体系基础上,才能激励企业积极开发、利用无形资产,顺应知识经济的大潮,以符合国民经济可持续发展的基本要求。

A study on the legal system of Intangible assets of modern enterprise ABSTRACT

Since 2000, knowledge economy within the globe has some clues. The significance of intangible assets has been increasingly prominent. Developing and adjusting innovating stratagem has become a war without smoke of gunpowder between countries and enterprises, in order that they could occupy the command height of the market in the era of knowledge economy. At the same time, with the arrival of information era and fast development of knowledge economy, intangible assets, as special resources of information, have taken more and more percentage in the whole assets. The legal system of intangible assets of modern enterprise usually involves the exploitation, utilization, management and evaluation of intangible assets. Therefore, the author tries to use comparison analyses means to approach the above-mentioned legal problems on intangible assets. The dissertation consists of seven parts, the main contents are as follows:

Chapter 1 is concerned with analyzing the practicability and availability of establishing the legal system of intangible assets of

modern enterprise. First of all, the dissertation probes into the definition, the characteristic and the scope of intangible assets. Secondly, the author analyzes the present station of the operation of intangible assets of modern enterprise. Finally, the author thinks it is important to set up the legal system of intangible assets of modern enterprise.

Chapter 2 to 4 primarily deals with the legal problems of exploitation of patents, trademarks, trade secrets and goodwill of modern enterprises. As regard to exploitation of patents, the author thinks, invention spreads freely and can be carried on, renovated and broken through continuously via the patent documents. The internationalization and information of patent documents reflect the development of modern technology. If modern enterprises can make full use of patent documents, they not only can raise the start pointing of research and development, but also can save exploiting expenses and time. Therefore, before starting to new projects, enterprise should examine domestic patent documents related to the topic in order to gain knowledge of the beginning, the development and the advanced progress of the technology at home. On the other hand, enterprise should also review overseas patent documents to acquire the information of leading objective companies. What's more, It is necessary to know where the patents were firstly applied for and the relevant technological materials as well. Then, enterprise should further master the extent and scope of patents so as to suggest the status of the products at the international market. All above information should be regarded as one of contents of new project evaluation. The dissertation also discusses writing the application documents, inspecting and

authorizing patent application, as well as the patents defense system establishing.

As far as the trademark exploitation is concerned, the author thinks modern enterprise should set up completely new idea of trademark, and establish the tactic of trademark encouragement of business brands. build up rigorous network of trademark- protecting, and expand overseas trademark registering in order to develop international famous trademark.

As far as the trade secrets exploitation is concerned , the author thinks trade secrets is important part of Intangible assets of modern enterprise, to choose the correct type of protection and understand the type of exploitation is also important to the legal system of intangible assets of modern enterprise.

As far as the goodwill exploitation is concerned, the author thinks goodwill plays important role in the competition and refrain from the risk of modern enterprise, to find out the characteristic of goodwill and pay attention to the exploitation of it is essential to the legal system of intangible assets of modern enterprise.

Chapter 5 analyzes the legal problems on the implement, the trade, the guaranteed loan and the investment of intangible assets of modern enterprise. As knowledge assets of enterprise, the property right of intangible assets must be confined clearly. On this basis, enterprise are able to turn intangible assets into live assets by above-mentioned means. At present, there exists improperly in the establishment of transaction market of property rights in our country. The tangible assets market is over developed, and the intangible assets market is less developed. The dealings of intangible assets of modern enterprise encountered many problems

due to inadequate evaluation organization and imperfect evaluation rules. Therefore, in the opinion of the author, it is urgent to formulate or improve relevant laws and regulations, promote the development of the evaluation organization and transaction market and regulate the dealings of property rights of intangible assets pursuant to the laws. Moreover, the adoption of market principals in the dealings should be encouraged through unified and non-restricted market network of intangible assets.

The chapter also analyzes important factors and legal problems that should be taken into account of loan guarantied by intangible assets as well as the revenue and risk concerning to the investment of intangible assets.

Chapter 6 discusses the significance, the principle and the means of intangible assets evaluation and approaches some legal factors which might influence the evaluation of patents, trademark, know-how and goodwill. The author also makes a legislation proposal for the establishment and supervision system of intangible assets.

Chapter 7 focuses on the administration of intangible assets of modern enterprise in our country. Presently, characteristic of the system is "dual systems", which includes administrative management and judicial review. It is hold that the trend of the management should gradually weaken function of administrative agencies, and divert to semi-judicial and fully judicial review. The author believes that administration and judicial review is indivisibility because either has its own specific function and can not replace another. The administration of intangible assets should be strengthened other than weakened especially at the present stage.

Therefore, on the basis of the establishment of reasonable and effective administration of intangible assets of modern enterprises, the author discusses the administration and judicial review of patents, trademark and know-how of modern enterprise.

To sum up, intangible assets are effective areas for modern enterprise to improve competence and can also ensure state economy development and technology advance as an important legal system. Therefore, only a self-contained system of evaluation and supervision of intangible assets can encourage modern enterprises utilize intangible assets complying with request of knowledge economy in accord with sustainable development.

Keywords: intangible assets, exploitation, implement, intangible assets evaluation, intangible assets administration.

前 言

20 世纪末期,世界范围的知识经济初见端倪,无形资产的重要性日益突出,发展和调整技术创新战略,以期在知识经济年代占领市场的制高点,是当今社会国家与国家之间,企业与企业之间进行的一场没有硝烟的战争,谁先拥有无形资产,谁就在这个技术领域内处于领先地位。技术创新工作的深入,不仅给国家、企业带来经济上的长足发展,而且标志着国家和企业的知名度、信誉和管理水平,这是知识经济的核心。我国已经加入世界贸易组织,世界贸易组织的《TRIPS》协议是当今社会知识产权保护的最重要的国际协议,我国既要按照世界贸易组织(WTO)的要求降低关税、开放国内市场,同时也要按照《TRIPS》协议的要求全面履行自己在知识产权领域中所承担的义务,这就要求我们的企业在更广的范围内、更大程度地参与国际竞争。

知识经济是以无形资产投入为主的经济。专家认为,随着信息时代的到来、知识经济的飞速发展,作为知识形态存在的特殊资源——无形资产在企业资产中的比例将超过 50%。^①我国目前已进入全面工业化阶段,具备了迎接知识经济的基础,但我国人口众多、基础薄弱、发展极不平衡的现实国情,又使我国知

^① 参见郑成思、韩秀成主编:《知己知彼,打赢知识产权之战》,知识产权出版社 2000 年版,第 177 页。

识经济的发展面临极大挑战,改变这种现状的途径之一是加快企业的技术创新和进步,在知识经济条件下,现代企业技术的创新和进步,必然要更多地依靠和运用无形资产法律制度来激励和保护。因此,现代企业要生存,要发展,在建立现代企业制度的同时,建立健全现代企业无形资产法律制度是十分必要和重要的。

作者多年从事知识产权法的教学研究,同时也曾讲授过企业法的课程,随着教学研究的不断深入,逐步对我国加入世界贸易组织和知识经济发展的现实加深了了解,不由为我国现代企业无形资产法律制度的现状和我国现代企业所面临的竞争形势产生了深深的忧虑。因此,作者选取了现代企业知识产权类无形资产的法律问题作为研究方向,并希望,在这篇论著封笔之时,能为我国现代企业无形资产法律制度的建立和完善提供一些可供参考的意见。

面对我国现代企业无形资产法律制度中存在的诸多现实问题,作者以为,我们要思考的是,现代企业应当把无形资产法律制度摆在何种位置,才能促进企业的发展?现代企业无形资产法律制度应该从哪些方面进一步完善,才能适应我国经济发展的需要?其原则是既要考虑到国际上对无形资产法律制度的一般、普遍的要求,更要考虑我国的各项无形资产的特殊要求,考虑到国家的经济技术宏观环境,以及无形资产自身的产生发展规律和现代企业无形资产存量的现状。从法律制度的角度来讲,现代企业无形资产法律制度一般涉及到无形资产的开发、利用、评估、管理以及保护等方面的法律问题。因此本书仅从上述几方面作为切入口,试用比较分析和经济分析的方法对我国现代企业无形资产开发、利用、评估、管理以及保护等法律问题作一初步探索,由于水平有限、加之对现代企业的实际运作缺乏感性知识,所以,不足和错误在所难免,祈请批评指正。