



第 4 辑

公证 研讨

GONG
ZHENG
YAN TAO

在大局下思考 在服务中行动 以担当作为精神振兴公证行业 / 施汉生

在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词 / 陆卫东

强化公证保护知识产权预防职能 提供更完善的知识产权在先保护 / 曹阳

发挥司法与公证合力 提升知识产权保护水平 / 王秋良

在构建良好法律生态的过程中发展和创新公证事业

公证服务于上海科创中心建设的若干思考 / 丁文联

积极发挥公证保护知识产权的独特效能 为建设上海科创中心提供优质法律服务 / 王兴和

进一步发挥公证在知识产权保护中作用的思考 / 王迁

公证人在司法辅助活动中的价值 / 薛凡

法学界废除公证审批制度观点述评 / 黄韬

公证保护知识产权表现形态的初步思考

以上海市东方公证处首次发布公证保护知识产权典型案例为对象 / 叶戈

上海人民出版社



第4辑

公证 研讨

图书在版编目(CIP)数据

公证研讨.第4辑/上海市东方公证处编.一上海:
上海人民出版社,2018

(公证研讨系列丛书)

ISBN 978-7-208-14919-9

I. ①公… II. ①上… III. ①公证制度—中国—文集
IV. ①D926.6-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 300840 号

责任编辑 夏红梅

封面设计 夏芳

公证研讨系列丛书
公证研讨 第4辑

上海市东方公证处 编
世纪出版集团

上海人民出版社出版

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.co)

世纪出版集团发行中心发行

常熟市新骅印刷有限公司印刷

开本 787×1092 1/16 印张 17.5 插页 3 字数 341,000

2018 年 1 月第 1 版 2018 年 1 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-208-14919-9/D·3141

定价 68.00 元

公 证 研 讨

第 4 辑

编 创 团 队

主 编：王兴和

执行主编：薛 凡

编 辑：谢 磊 刘思旗

董皓若 叶 戈

黄 韬

特约撰稿人：钱一栋 李洪涛

编 务：汪国标 张宇衡

经典回声

公证是法治国家确保合法、安全 和社会安定的重要制度

【国际公证人联盟《世界上的公证人职业》摘录】

公证人是寻求友善的公共事务从业人员(public officer)

——公证人是寻求友善、共识和公平的法律专业人员,不是利益冲突、纠纷和诉讼的律师。

——公证人的职责是,使当事人通过协商,达成维护各自合法权益的协议。

——在预防纠纷方面,公证人的职责起着决定性作用。公证人为维护契约自由、社会协调以及和平共处提供专业服务。

公证是适应社会需要的法律机制

——公证文书的形式要求有利于保护公民的个人自由。

——公证文书的特殊效力能够确保公民、法人的合法权益。

——公证文书的透明度使得国家能够及时了解有关信息。

——公证提供的安全保障,使之成为一项保障自由的法律机制,它帮助弱者对抗强者,帮助消费者对抗职业群体。

——公证人的特殊工作方式和方法使之能够提供有效证据,特别是能为电子合同提供有效证据。

公证是一项现代法律制度

——公证人由国家任命,其服务对社会整体利益负责;监督各种合同及当事人之间的公平性;保障各种经济规范的有效实施;由于公证人工作的公共性,确保了有关经济民事活动的信息畅通和透明度。

——在现代社会,由于强调合同当事人意思自治,取消各种国家干预,导致法律繁杂,实力强大的一方往往在合同谈判中占据优势。因此,公证制度成为一种不可缺少的保护弱势群体和缺乏经验一方的制度。

——在法治国家,公证作为规范合同关系,确保合法、安全和社会安定的一项重要制度,公证人是当然的、最合适的为电子合同提供权威证据的职业。

上述内容摘自国际公证人联盟《世界上的公证人职业》(The Profession of Public Notary in The World),转引自《世界上的两大法律体系及公证制度》,马玉娥编译,载司法部律师公证工作指导司编:《中外公证法律制度资料汇编》,法律出版社2004年版,第552—555页。《公证研讨》此次重刊上述内容,依照国际公证人联盟(英文 International Union of Notaries,法文 Union Internationale du Notariat)官网的英文和法文原文作了校译,依原文,《中外公证法律制度资料汇编》所译的“国际公证联盟”应译为“国际公证人联盟”,李洪涛校译。

目 录

专 题

建设上海科创中心背景下 公证保护知识产权研讨会在上海举行

现 场 回 声

会 议 致 词

积极发挥公证保护知识产权的独特效能 为建设上海科创中心提供优质法律服务

——“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”主持词与主旨发言

..... 王兴和 / 3

领 导 讲 话

在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词 陆卫东 / 6

在大局下思考 在服务中行动 以担当作为精神振兴公证行业

——在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词 施汉生 / 8

发挥司法与公证合力 提升知识产权保护水平

——在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词

..... 王秋良 / 11

在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词 吕国强 / 13

强化公证保护知识产权预防职能 提供更完善的知识产权在先保护

——在“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”上的致词

..... 曹 阳 / 15

专 题 发 言

第一版块 传统知识产权公证的发展与完善

在构建良好法律生态的过程中发展和创新公证事业

——公证服务于上海科创中心建设的若干思考 丁文联 / 19

进一步发挥公证在知识产权保护中作用的思考 王 迁 / 22

如何破解涉互联网保全证据公证的困境 徐 炎 / 25

权力越大 责任越大

——上海科创中心建设中公证人的神圣职责	王屹东 / 28
公证人对“乔丹案”判决的贡献及其启示	郭岳萍 / 31
保全证据公证合法性的边际	刘 疆 / 33

第二版块 《民法总则》背景下公证保护知识产权的创新

从知识产权审判角度看保全证据公证的完善和拓展	陈惠珍 / 38
人工智能背景下知识产权公证业务的创新	游闽键 / 41
互联网浪潮下,公证行业如何创新服务于知识经济	冯子豪 / 44
知识产权预防性保全公证的现状和前景	潘 浩 / 48
借鉴司法改革成果 设立知识产权公证处	张云伟 / 53
产权司法保护新思维引领公证创新发展	蒋 浩 / 56

现场互动:提问与回答

林群 丁文联 徐炎/王敏超 王迁/熊海萍 陈惠珍	/ 62
--------------------------------	------

书 面 发 言

充分发挥公证保障作用 服务上海科创中心建设	刘言浩 / 66
以先进的公证文化孕育知识之美	段 伟 / 69
公证在涉互联网知识产权案件中的作用	孔立明 / 74

案 例 发 布

上海市东方公证处公证保护知识产权典型案例(2016—2017年)	/ 76
公证保护知识产权表现形态的初步思考	
——以上海市东方公证处首次发布公证保护知识产权典型案例 为对象	叶 戈 / 81

纪 实

激发科技创新活力 助力知识产权保护

——上海市东方公证处“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权 研讨会”纪要	叶为桑 / 84
--	----------

拓展创新公证业务领域
全面服务经济社会发展

特 稿

金融公证创新的实践与发展趋势	上海市东方公证处 / 95
----------------------	---------------

讲 坛

区块链与公证：共筑新型信任之基

——在“区块链与金融法律科技发展论坛”上的发言 王兴和 / 99

公证人在司法辅助活动中的价值

——在“多元化纠纷解决机制之公证价值论坛”上的发言 薛 凡 / 101

实 务 解 析

海事海商领域公证法律服务的介入与创新 顾佩芳 张 雪 / 110

关于公证债权文书强制执行效力若干问题的思考 刘 疆 / 119

新 规 解 读

通过公证为金融机构债权提供更有力的保障

——《关于充分发挥公证书的强制执行效力服务银行金融债权

风险防控的通知》解读 季 伟 / 126

调 研 报 告

赋予商业保理合同强制执行效力公证实务

——上海市东方公证处新型金融公证调研报告之一 彭 真 张志明 / 131

案 例 分 析

股权回购型对赌协议强制执行公证要件分析和需注意的问题 金殿军 / 136

股权回购型对赌协议合法性的要素审视 蒋 浩 / 140

由一起个案浅谈股权回购型对赌协议公证实务 张宇衡 / 145

劳动争议类保全证据公证中取证人员虚构身份应注意的问题

——以公证保全录音电话中通话人虚构身份为例 赵永桥 / 150

公证保全录音电话中通话人虚构身份以何为限度？ 潘 亥 / 152

赋予债权文书强制执行效力公证介入保理活动的可行性

——以一起保理合同公证个案为例 费 腾 / 154

司法观点综述

各级人民法院有关对赌协议纠纷案件裁判观点一览(2012—2016年) 隋江龙 / 159

各级人民法院有关股权投资纠纷案件裁判观点一览(2014—2016年) 隋江龙 / 185

实务与法理

法学家视野中的公证

法学界废除公证审批制度观点述评 黄 韬 / 199

新闻在线之东方公证

上海首个采取公证摇号排序购房的楼盘在嘉定安亭开盘 “摇号方式很公平,心理焦虑少了”
..... (见习记者戚颖璞,《解放日报》2017年8月27日) / 209
销售新规后沪上首次商品住房摇号排序公证顺利进行
..... (微信公众号“法治上海”2017年8月27日) / 211

新闻解读

用看得见的公证程序体现社会公正
——上海史上首例商品房项目销售摇号排序现场监督公证案
再思考 谢 磊 / 215

实务论苑

不辱使命 不负重托
——商品房项目销售摇号排序现场监督公证实务操作
的若干细节 王新宇 倪 菁 / 221

资讯与视野

公证与法治新闻点评

点评 53: 从 0 到 1
——专利公证的精进之路 谢 磊 / 227
点评素材: 专利质押长期受限 首个国家级评估机构能否破局?
(记者陈宝亮,《21世纪经济报道》2017年3月1日)
点评 54: 因为专业,所以做得更好 汪国标 / 231
点评素材: 做专业警察先恶补专业知识 记者探访北京警方环食药旅总队
(记者黄洁,《法制日报》2017年4月6日)
点评 55: 面向新兴领域 创新公证服务
——以淘宝账户案虚拟财产公证为例 董永进 / 233
点评素材: 婚前想公证淘宝账号,结果遭拒了,公证处称法规尚属空白
(记者徐晓风,《扬子晚报》2017年6月7日)

点评 56: 公证体制改革: 行稳致远	刘思旗 / 237
---------------------------	-----------

点评素材: 公证体制改革改不动, 是因为不愿改

——专访司法部律师公证工作指导司副司长施汉生

(记者霍思伊,《中国新闻周刊》2017 年第 32 期)

公证体制改革: “烂尾”17 年

(记者徐天,《中国新闻周刊》2017 年第 32 期)

点评 57: 司法改革“去行政化”为公证体制改革立标杆	李洪涛 / 241
-----------------------------------	-----------

点评素材: 司法改革“去行政化” 审委会拟限权

(记者王姝,《新京报》2017 年 8 月 29 日)

“去行政化”助公证事业蒸蒸日上 武汉公证体制改革十年观察

(记者胡新桥、刘志月,《法制日报》2017 年 9 月 9 日)

点评 58: 全程说理式公证	
----------------	--

——公证人的责任与底蕴

董皓若 / 245

点评素材: “全程说理式执法”是极好的普法

(记者罗志华,《人民法院报》2017 年 9 月 22 日)

新人加盟

不忘初心 砥砺前行	张宇衡 / 248
-----------------	-----------

扬帆起航	余佩文 / 250
------------	-----------

开卷有益

决不向命运屈服	
---------	--

——由《天使的愤怒》解读司法活动的若干关键词

彭建波 / 252

永远在路上	
-------	--

——评《中国公证制度完善研究》

钱一栋 / 260

编后小记

德川家康论“人之一生”	薛 凡 / 263
-------------------	-----------

格式要求

稿约暨著作权保护提示

专题

**建设上海科创中心背景下
公证保护知识产权研讨会在上海举行**

积极发挥公证保护知识产权的独特效能 为建设上海科创中心提供优质法律服务

——“建设上海科创中心背景下公证保护
知识产权研讨会”主持词与主旨发言

王兴和*

尊敬的各位领导、各位来宾：

大家上午好！

在司法部律师公证工作指导司、中国公证协会的指导和关怀下，在上海市司法局的正确领导下，为促进公证法律服务更好地服务于上海科创中心建设的国家战略、服务于经济社会发展，切实发挥公证职能作用，推进公证实务创新转型，继“2016 东方论坛——金融公证实务研讨会”成功举办之后，今天，“2017 东方论坛——建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”在这里召开，首先，我谨代表上海市东方公证处对各位领导、各位来宾的光临表示衷心的感谢和诚挚的感谢！

出席会议的领导有：司法部律师公证工作指导司副司长（正司局长级）施汉生，上海市司法局党委书记、局长陆卫东，上海知识产权法院、上海市第三中级人民法院院长王秋良，上海市知识产权局局长吕国强，中国公证协会秘书长曹阳，上海市司法局副局长王协，上海市工商行政管理局商标处副处长顾惠蓉，中国公证协会副会长段伟、闫峰等。

参加此次会议的有来自全国公证行业、上海法院系统、律师行业、政法高校及互联网企业等方面的代表。

研讨会将有两项议程，一是领导讲话，二是专题发言与讨论。

.....

感谢各位领导对我们提出的殷切希望。正像施汉生副司长、陆卫东

* 王兴和，法学博士，公证员，中国公证协会副会长，上海市东方公证处党委书记、代理主任。

我们要努力提升
公证在国家经济发展
和社会治理大格局中
的行动能力,真正发挥
公证在知识产权保护
和法治建设中的独特
效能;……

局长等领导提出的,我们要努力提升公证在国家经济发展和社会治理大格局中的行动能力,真正发挥公证在知识产权保护和法治建设中的独特效能;我们不仅仅着眼于现有的知识产权公证法律服务类型,同时还应当关注知识产权成果的流转、知识创新企业的投融资等新领域,在更大的范围内为知识产权权利人提供综合性的、高质量的公证法律服务,为知识产权的繁荣发展提供可靠的法律安全保障。我们将在公证实践中认真领会、切实贯彻这些重要指示。

当前,上海科技创新中心建设正大力推进,在这一过程中,知识产权保护显得日益重要。公证行业如何更好地服务于这一国家发展战略,长期以来一直是上海市东方公证处也是整个公证行业的重要使命。在知识产权公证业务发展的过程中,我们面临着两个方面的问题:一方面,在传统知识产权公证活动中,随着公证介入知识产权保护深度和广度的日益加强,如何在确保公证质量、防控公证风险的前提下,更有效地应对和解决知识产权保护对于公证提出的合理需求,这是我们需要着力解决的问题;另一方面,伴随着上海科技创新中心建设的蓬勃展开和知识产权权利类型日益新型化,知识产权公证也面临自身的创新,包括人工智能、区块链等技术的日益发展,相当多的新型知识产权处在法律真空地带,如何发挥公证预防纠纷、防范风险同时参与解决纠纷的作用,同样是知识产权公证实务面临的一个重要问题。因此,本次研讨会的主题围绕“建设上海科创中心背景下公证保护知识产权”展开,旨在集结各方智慧,为知识产权公证实务的发展出谋划策。研讨会分为两个版块:一是“传统知识产权公证的发展和完善”,二是“《民法总则》背景下公证保护知识产权的创新”,值得注意的是,对于知识产权公证实务的探讨,不仅需要汇聚来自法律职业群体包括公证员、法官、律师的智慧,同时也需要听取来自知识产权实务界资深专家的意见和建议,通过法律界与知识产权界专业人士群策群力,寻求科学合理的发展之道,这是我们这次知识产权公证实务研讨会的目的所在。

.....

借本次研讨会之机,上海市东方公证处首次公开发布公证保护知识产权典型案例(2016—2017年),共有八个案例,包括“2016年推动中国法治进程十大案件”之一——“乔丹”商标争议行政纠纷案、^①“用户点评

^① 迈克尔·乔丹、国家工商行政管理总局商标评审委员会与乔丹体育股份有限公司商标争议行政纠纷案,最高人民法院(2016)最高法行再26号行政判决书。

信息”大数据第一案——大众点评网诉百度不正当竞争案、^②国内首例电子竞技游戏赛事网络直播纠纷案——耀宇诉斗鱼不正当竞争案，^③等等。这八个案例会后将在上海市东方公证处微信平台上全文发布，敬请大家关注！

今天的研讨会内容充实，时间紧凑，进行得很成功。在上海市司法局的正确领导下，我们将继续积极完善和拓展知识产权公证业务，努力为建设上海科技创新中心国家战略的实现作出更大贡献。

^② 上海汉涛信息咨询有限公司与北京百度网讯科技有限公司不正当竞争纠纷案，上海知识产权法院（2016）沪73民终242号民事判决书。

^③ 上海耀宇文化传媒股份有限公司与广州斗鱼网络科技有限公司不正当竞争纠纷案，上海知识产权法院（2015）沪知民终字第641号民事判决书。

领导讲话

在“建设上海科创中心背景下 公证保护知识产权研讨会”上的致词

陆卫东*

各位领导、各位嘉宾：

上午好！值此秋风送爽、丹桂飘香的美好时节，上海市东方公证处主办的“2017 东方论坛——建设上海科创中心背景下公证保护知识产权研讨会”正式拉开帷幕。在此，我谨代表上海市司法局，对此次研讨会的举办致以热烈的祝贺，对与会嘉宾表示热烈欢迎！

随着人类社会迈入信息时代，知识产权在经济社会发展和社会生活中的作用日渐凸显，知识产权的创新、利用和保护受到各界的高度重视。2016 年 12 月，中央深化改革领导小组审议通过《关于开展知识产权综合管理改革试点总体方案》。^① 2017 年 7 月 17 日，习近平总书记在主持召开中央财经领导小组会议时指出，知识产权保护是塑造良好营商环境的重要方面，要加快新兴领域和业态知识产权保护制度建设，加大知识产权侵权违法行为惩治力度。^②

知识产权是人类智慧劳动的结晶，具有无形性，相较于传统的财产权利而言，本就面临更大的侵权风险，而在信息技术手段飞速发展的当下，侵权难度显著降低，损害范围显著扩大，维权成本显著增加。知识产权保护有别于一般的法律保护需求，它对权利保护的预防性和权利救济的及时性有着更高的要求，需要依靠人民法院、知识产权主管机关和公证机构、律师事务所等社会法律服务力量共同协作。公证，作为一项预防性的司法证明制度，能够有效介入知识产权从形成到救济的全流程之中，能够起到支持诉讼、分流诉讼的作用，能够契合对知识产权进行全面

* 陆卫东，上海市司法局党委书记、局长。

① 国务院办公厅《关于印发〈知识产权综合管理改革试点总体方案〉的通知》（国办发〔2016〕106 号）。

② 参见《习近平主持召开中央财经领导小组第十六次会议》，来源于中国政府网，http://www.gov.cn/xinwen/2017-07/17/content_5211349.htm，最后访问时间：2017 年 10 月 11 日。