

教育部哲学社会科学研究后期资助项目

# 促进技术创新的法律机制研究

Legal Mechanism on Motivating Technical  
Innovation

---

林秀芹 等著

 高等教育出版社  
HIGHER EDUCATION PRESS



教育部哲学社会科学研究后期资助项目

# 促进技术创新的法律机制研究

Cujin Jishu Chuangxin De Falü Jizhi Yanjiu

---

○ 林秀芹 等著



高等教育出版社·北京  
HIGHER EDUCATION PRESS BEIJING

### 图书在版编目(CIP)数据

促进技术创新的法律机制研究/林秀芹等著. —北京:  
高等教育出版社, 2010. 11

ISBN 978-7-04-030495-4

I. ①促… II. ①林… III. ①技术革新-知识产权  
法-研究-中国 IV. ①D923. 404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 158730 号

|      |     |      |     |      |     |      |     |
|------|-----|------|-----|------|-----|------|-----|
| 策划编辑 | 杨亚鸿 | 责任编辑 | 刘柏才 | 封面设计 | 张 志 | 责任绘图 | 尹 莉 |
| 版式设计 | 王 莹 | 责任校对 | 俞声佳 | 责任印制 | 陈伟光 |      |     |

出版发行 高等教育出版社  
社 址 北京市西城区德外大街 4 号  
邮政编码 100120

经 销 蓝色畅想图书发行有限公司  
印 刷 中青印刷厂

购书热线 010 58581118  
咨询电话 400 810 0598  
网 址 [http //www. hep. edu. cn](http://www.hep.edu.cn)  
[http //www. hep. com. cn](http://www.hep.com.cn)  
网上订购 [http //www. landraco. com](http://www.landracom.com)  
[http //www. landraco. com. cn](http://www.landracom.com.cn)  
畅想教育 [http //www. widedu. com](http://www.widedu.com)

开 本 850×1168 1/16  
印 张 18 5  
字 数 320 000  
插 页 2

版 次 2010 年 11 月第 1 版  
印 次 2010 年 11 月第 1 次印刷  
定 价 46. 00 元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换。

版权所有 侵权必究

物料号 30495-00



以厚積薄發四字篆印一方

贈高等教育出版社

厚積薄發

李鼎清



二〇〇七年初秋

學無止境  
生也有涯

任繼愈



# 总 序

哲学社会科学是探索人类社会和精神世界奥秘、揭示其发展规律的科学，是我们认识世界、改造世界的有力武器。哲学社会科学的发展水平，体现着一个国家和民族的思维能力、精神状态和文明素质，其研究能力和科研成果是综合国力的重要组成部分。没有繁荣发展的哲学社会科学，就没有文化的影响力和凝聚力，就没有真正强大的国家。

党中央高度重视哲学社会科学事业。改革开放以来，特别是党的十六大以来，以胡锦涛同志为总书记的党中央就繁荣发展哲学社会科学作出了一系列重大决策，党的十七大报告明确提出：“繁荣发展哲学社会科学，推进学科体系、学术观点、科研方法创新，鼓励哲学社会科学界为党和人民事业发挥思想库作用，推动我国哲学社会科学优秀成果 and 优秀人才走向世界。”党中央在新时期对繁荣发展哲学社会科学提出的新任务、新要求，为哲学社会科学的进一步繁荣发展指明了方向，开辟了广阔前景。在全面建设小康社会的关键时期，进一步繁荣发展哲学社会科学，大力提高哲学社会科学研究质量，努力构建以马克思主义为指导，具有中国特色、中国风格、中国气派的哲学社会科学，推动社会主义文化大发展大繁荣，具有十分重大的意义。

高等学校哲学社会科学人才密集，力量雄厚，学科齐全，是我国哲学社会科学事业的主力军。长期以来，广大高校哲学社会科学工作者献身科学，甘于寂寞，刻苦钻研，无私奉献，开拓创新，为推进马克思主义中国化，为服务党和政府的决策，为弘扬优秀传统文化、培育民族精神，为培养社会主义合格建设者和可靠接班人作出了重要贡献。本世纪头 20 年，是我国经济社会发展的重要战略机遇期，高校哲学社会科学面临着难得

的发展机遇。我们要以高度的责任感和使命感、强烈的忧患意识和宽广的世界眼光，深入学习贯彻党的十七大精神，始终坚持马克思主义在哲学社会科学的指导地位，认清形势，明确任务，振奋精神，锐意创新，为全面建设小康社会、构建社会主义和谐社会发挥思想库作用，进一步推进高校哲学社会科学全面协调可持续发展。

哲学社会科学研究是一项光荣而神圣的社会事业，是一种繁重而复杂的创造性劳动。精品源于艰辛，质量在于创新。高质量的学术成果离不开严谨的科学态度，离不开辛勤的劳动，离不开创新。树立严谨而不保守，活跃而不轻浮，锐意创新而不哗众取宠，追求真理而不追名逐利的良好学风，是繁荣发展高校哲学社会科学的重要保障。建设具有中国特色的哲学社会科学，必须营造有利于学者潜心学问、勇于创新的学术氛围，必须树立良好的学风。为此，自 2006 年始，教育部实施了高校哲学社会科学研究后期资助项目计划，旨在鼓励高校教师潜心学术，厚积薄发，勇于理论创新，推出精品力作。原中央政治局常委、国务院副总理李岚清同志欣然为后期资助项目题字“厚积薄发”，并篆刻同名印章一枚，国家图书馆名誉馆长任继愈先生亦为此题字“生也有涯一学无止境”，此举充分体现了他们对繁荣发展高校哲学社会科学事业的高度重视、深切勉励和由衷期望。

展望未来，夺取全面建设小康社会新胜利、谱写人民美好生活新篇章的宏伟目标和崇高使命，呼唤着每一位高校哲学社会科学工作者的热情和智慧。让我们坚持以马克思主义为指导，深入贯彻落实科学发展观，求真务实，与时俱进，以优异成绩开创哲学社会科学繁荣发展的新局面。

教育部社会科学司

# 序

在经济全球化与新技术革命的背景下，技术创新已经成为决定一个国家在全球综合国力竞争中制胜的关键因素。因此，许多国家自 20 世纪末以来纷纷推出雄心勃勃的科技发展计划和知识产权发展战略。对当前的中国来说，技术创新不仅事关经济增长和技术进步，而且肩负中华民族伟大复兴的使命。因此，我国于 2006 年、2008 年先后发布了《国家中长期科学和技术发展规划纲要（2006—2020 年）》以及《国家知识产权战略纲要》。这两个文件的发布标志着我国已将促进自主知识产权、建设创新型国家作为一项重要战略举措。然而，我国当前仍然存在自主创新不足、创新制度环境不理想等突出问题。从理论上探究这些问题背后的深层原因，进而提出从制度上解决这些问题的建议，是摆在当代学者面前的一个重大课题。本书是林秀芹教授主持的教育部后期资助项目“促进技术创新的法律机制研究”的主要成果。该书围绕建设创新型国家过程中将遇到的法律问题，特别是如何通过法律机制激励技术创新的问题，通过实证研究、比较研究等方法全面阐述了制度环境（主要是法律环境）与技术创新之间的关系，提出了具有前瞻性与建设性的若干制度完善的建议，体现了开阔的研究视野与相当的理论深度，具有重要的理论意义和实践意义。

自著名经济学家熊彼特在 20 世纪初提出技术创新理论以来，国内外从经济学与管理学等角度研究技术创新的论著有“汗牛充栋”之势。但结合中国建设创新型国家的时代特点以及中国特殊的国情背景，从法律机制的角度对技术创新的制度环境进行系统与深入阐发的研究并不多见。本书以法学、经济学与管理学等相关研究成果为基础，从有



利于激励研发投入、促进技术转化、鼓励创新的角度出发,对专利、商业秘密、政府采购、政府担保、政府补贴、税收优惠、专利质押、知识产权反垄断、专利评估等相关法律机制进行了阐发,在比较主要发达国家的立法经验基础上,联系我国实际提出了具体的完善建议,以期通过法律制度的设计和改善实现进一步扩大知识产权数量、提升知识产权质量、优化知识产权结构、保障知识产权转化、促进技术创新、最终实现创新型国家的目的。

整体来说,本书具有以下特色:

第一,视角独特,理论与实践兼顾。技术创新是一个多层次、多主体交互作用的过程,一国的技术创新系统是一个多元的、多主体交互作用的有机整体。因此,与技术创新相关的法律机制浩繁复杂,涉及技术成果的权利确认、保护、流转、利用、商业化等诸多环节,关系不同的法律部门与法律层次。本书无意也无力对相关法律机制进行面面俱到的分析,而是仅选择了与技术创新关系最为密切、各国政府普遍作为“有形之手”对技术创新进行干预的相关法律机制作为研究对象,如专利制度、商业秘密法律机制、专利质押法律机制、政府采购法律机制、政府担保法律机制、税收优惠法律机制等。本书基于这样一个假设:技术创新是一种社会财富,是好的,值得追求的。在此基础上,本书探究如何通过法律机制的设计激励技术创新活动并力求使创新成果价值最大化。因此,本书从国家创新理论出发,结合我国的经济社会发展目标,研究法律机制对技术创新的激励作用。本书就如何通过完善各种法律制度弥补市场机制在促进研发、支持创新上的“失效”,阐发了一些具有启发性的见解,如专利制度设计的利弊,完善商业秘密法律制度、财政税收法律制度的建议等。同时,本书既有对技术创新所需要的制度环境的理论剖析,又紧扣我国促进技术创新的实践,力求理论与实际兼顾。

第二,资料丰富,方法多元。本书没有落入纯粹的法律文本分析的“窠臼”,而是结合经济学、管理学、社会学等多种研究方法,从立法比较、案例研析、模型分析、实证考察等多方面入手,进行了较为深入的论证。大量的年度报告、科技统计、结构模型无疑为本书的立论提供了坚实的基础与可靠的论据。尽管本书立论与落脚点属于法律的范畴,但从书中引用的大量资料来看,其研究方法和论证过程却是多元的、跨学科的。这是本书的一个重要特色。这与技术创新这一话题的多元性和多层次性是相吻合的。

第三,立足国情,视野开阔。如何促进技术创新不仅仅是一个中国命题,更是一个世界命题。学习与借鉴发达国家在技术创新方面的宝贵经验,是后起国家的必由之路。就如何构建与促进技术创新相配套的法律机制进行了大量的比较研究,对国外相关制度

的构建、运行、效果等作了深入细致的分析。但是，本书没有采取简单的“拿来主义”，而是既考虑经济全球化背景下技术创新本身固有的特点，同时又立足于我国当前的具体国情，包括技术现状、政策环境、现行体制等，最后提出客观中肯的、现实国情与时代特征相契合的完善建议。

胡锦涛总书记曾在全国科技大会上指出：“在世界新科技革命推动下，知识在经济社会发展中的作用日益突出，国民财富的增长和人类生活的改善越来越有赖于知识的积累和创新。科技竞争成为国际综合国力竞争的焦点。当今时代，谁在知识和科技创新方面占据优势，谁就能够在发展上掌握主动。”技术创新作为一个系统工程，良好的法律环境与科学合理的配套机制是其不可少的外部条件与制度前提。《促进技术创新的法律机制研究》一书围绕促进技术创新的法律机制，对我国现行的财税、金融、专利、商业秘密保护等制度作了系统分析，内容全面，且有独到见解，值得对技术创新领域感兴趣的学者、实务工作者研读。

是为序。

# 前 言

当人类进入 21 世纪的时候，回顾前一个世纪所走过的里程，有两件大事值得联系起来加以审视：一件是 20 世纪 40 年代从美国开始，随即扩大到西欧、日本，到 60 年代发展为世界性的第三次技术革命；它以微电子、原子能、电子计算机、空间技术、信息技术为主要标志。另一件是从 19 世纪末开始，随着技术创新和国际贸易的发展，保护工业产权的《巴黎公约》和保护著作权的《伯尔尼公约》应运而生，并于 1967 年 7 月 14 日成立了旨在协调知识产权国际保护的世界知识产权组织（WIPO），至今共有 182 个国家和地区成为这个组织的成员。此后，随着技术创新的不断发展，又相继出现了一系列保护新技术成果的知识产权公约，业已形成一个国际范围的知识产权保护体系。可以毫不夸张地说，20 世纪是知识产权保护制度取得跨越式发展的一个世纪。

按照 2008 年我国发布的《国家知识产权战略纲要》的指导精神，促进技术创新尤其是自主知识产权的开发与创新是 21 世纪我国发展战略部署中的重中之重。知识产权保护制度与自主知识产权开发创新两者有着有机的内在联系，密不可分：首先，知识产权保护制度是因应激励技术创新的需要而诞生，又随着技术创新的发展而不断地发展和完善；技术创新创造的新的智力成果要求通过知识产权制度给予保护，同时促进了知识产权制度的进一步发展和完善。其次，知识产权制度作为一种对技术创新的激励机制、保护机制和引导机制又使技术创新获得蓬勃发展。

本书首先从法律经济学的基本理论出发，对促进与激励技术创新的法律机制进行了

全面的透视，特别是围绕专利、商业秘密、政府采购、政府担保、税收优惠等问题进行了较为深入的探讨，并指出，我国除了加强对技术创新成果的知识产权保护之外，应当综合运用财政、税收、金融等多种手段激励研发投入，促进技术创新。

林秀芹

2010 年

于厦门大学

# 目 录

|                                      |    |
|--------------------------------------|----|
| 导言 .....                             | 1  |
| 第 1 章 促进技术创新的知识产权法律机制研究 .....        | 7  |
| 1.1 专利制度对技术创新的影响 .....               | 8  |
| 1.2 影响专利制度作用的主要因素 .....              | 16 |
| 1.3 从激励技术创新的角度评析我国新修订的专利法 .....      | 23 |
| 本章小结 .....                           | 29 |
| 第 2 章 促进技术创新的商业秘密法律机制研究 .....        | 31 |
| 2.1 商业秘密法律保护的基本原理 .....              | 32 |
| 2.2 商业秘密保护与技术创新的关系 .....             | 44 |
| 2.3 从促进技术创新的角度看我国商业秘密保护法律机制的完善 ..... | 49 |
| 本章小结 .....                           | 72 |

|                                       |     |
|---------------------------------------|-----|
| 第 3 章 促进技术创新的政府采购法律机制研究 .....         | 75  |
| 3.1 政府采购对技术创新的影响 .....                | 75  |
| 3.2 从促进技术创新的角度看我国政府采购机制的完善 .....      | 83  |
| 本章小结 .....                            | 89  |
| 第 4 章 促进技术创新的政府担保和财政补贴机制研究 .....      | 91  |
| 4.1 从促进技术创新的角度评析我国的政府担保机制 .....       | 91  |
| 4.2 从促进技术创新的角度评析我国的财政补贴机制 .....       | 109 |
| 本章小结 .....                            | 116 |
| 第 5 章 促进技术创新的税收法律机制研究 .....           | 117 |
| 5.1 税收法律机制对技术创新的影响 .....              | 118 |
| 5.2 其他国家 R&D 税收优惠制度的比较及启示 .....       | 128 |
| 5.3 从促进技术创新的角度看我国税收法律机制的改进 .....      | 148 |
| 本章小结 .....                            | 162 |
| 第 6 章 知识产权评估与资本化的法律机制研究 .....         | 165 |
| 6.1 知识产权价值评估的基本原理 .....               | 166 |
| 6.2 我国知识产权价值评估机制存在的问题及其完善 .....       | 169 |
| 6.3 从促进技术创新的角度看我国知识产权资本化法律机制的完善 ..... | 184 |
| 本章小结 .....                            | 192 |
| 第 7 章 促进技术创新的专利质押法律机制研究 .....         | 195 |
| 7.1 专利质押的基本原理 .....                   | 196 |
| 7.2 专利质押融资的困境、原因与对策 .....             | 202 |

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| 7.3 从促进技术创新的角度看我国专利质押法律机制的完善 ..... | 213 |
| 本章小结 .....                         | 220 |
| <br>第8章 促进技术创新的风险投资法律机制研究 .....    | 223 |
| 8.1 风险投资对技术创新的影响 .....             | 224 |
| 8.2 风险投资法律机制的主要内容 .....            | 234 |
| 8.3 从促进技术创新的角度看我国风险投资法律机制的改进 ..... | 247 |
| 本章小结 .....                         | 262 |
| <br>参考文献 .....                     | 265 |
| 后记 .....                           | 277 |

# TABLE OF CONTENTS

|                                                                                                                                          |    |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Introduction .....                                                                                                                       | 1  |
| Chapter I   Research on Intellectual Property System for Motivating<br>Technological Innovation.....                                     | 7  |
| 1.1 Impact of Patent System on Technological Innovation.....                                                                             | 8  |
| 1.2 Main Factors that Affecting the Function of Patent .....                                                                             | 16 |
| 1.3 Analysing the New Revised Patent Law of P.R.China from the View of<br>Motivating Technological Innovation .....                      | 23 |
| Conclusion of Chapter I .....                                                                                                            | 29 |
| Chapter II   Research on Legal System of Trade Secret for Motivating<br>Technological Innovation .....                                   | 31 |
| 2.1 The principles of Legal Protection of Trade Secret .....                                                                             | 32 |
| 2.2 Relationship Between Trade Secret Protection and Technological Innovation .....                                                      | 44 |
| 2.3 Improving the Legal Protection of Trade Secret Protection in P.R.China<br>from the View of Motivating Technological Innovation ..... | 49 |



|                                                                                                                                              |            |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| Conclusion of Chapter II .....                                                                                                               | 72         |
| <b>Chapter III Research on Legal System of Government Procurement to<br/>Motive Technological Innovation .....</b>                           | <b>75</b>  |
| 3.1 Impact of Government Procurement on Technological Innovation .....                                                                       | 75         |
| 3.2 Improving the Legal Ssystem of Government Procurement from the View of<br>Motivating Technological Innovation .....                      | 83         |
| Conclusion of Chapter III .....                                                                                                              | 89         |
| <b>Chapter IV Research on Legal System of Government Guarantee and<br/>Government Subsidy to Motivate Technological<br/>Innovation .....</b> | <b>91</b>  |
| 4.1 Revien on China Government Guarantee from the View of Motivating<br>Technological Innovation .....                                       | 91         |
| 4.2 Revien on China Government Subsidy from the View of Motivating<br>Technological Innovation .....                                         | 109        |
| Conclusion of Chapter IV .....                                                                                                               | 116        |
| <b>Chapter V Research on Tax Legal System for Motivating Technological<br/>Innovation .....</b>                                              | <b>117</b> |
| 5.1 Impact of Tax Legal System on Technological Innovation .....                                                                             | 118        |
| 5.2 Comparative Study of Tax Reliey for Countries .....                                                                                      | 128        |
| 5.3 Improvement of China Taxation System from the View of Motivating<br>Technological Innovation .....                                       | 148        |
| Conclusion of Chapter V .....                                                                                                                | 162        |