

企业管理者必备用书

知识产权战略丛书

标准化与知识产权 战略

张平 马骁 著

■ 第2版

知识产权出版社

F273.1
Z152.02



郑州大学 *04010251901N*

知识产权战略丛书

-8

要密容内

标准化

STANDARDIZATION AND INTELLECTUAL PROPERTY STRATEGY

与
知识产权战略

第2版

张平 马骁 著



Qaz 86/04

F273.1

Z152.02

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. —2 版.
北京: 知识产权出版社, 2005. 4
(知识产权战略丛书)
ISBN 7-80011-812-6
I. 标… II. ①张…②马… III. 科学技术—标准化—关系—企业—知识产权—研究 IV. ①G307.0②
D913.04
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 016153 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。

知识产权战略丛书

标准化与知识产权战略 (第 2 版)

张平 马骁 著

责任编辑: 李琳

责任校对: 韩秀天

特邀编辑: 刘永沛

装帧设计: 穿行者

责任出版: 杨宝林

知识产权出版社出版、发行

地址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

通信地址: 北京海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编: 100088

http: //www. cnipr. com

(010) 82000893 (010) 82000860 转 8101

知识产权出版社电子印制中心印刷

新华书店经销

2005 年 6 月第 2 版 2005 年 6 月第 1 次印刷

880mm × 1230mm 1/32 印张: 14.875 字数: 370 千字

印数: 1~3 000 册

ISBN 7-80011-812-6/D·145

定价: 30.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

内容提要

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厂的角色，如何在技术标准制定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。

本书在第1版基础上追踪形势的发展，注意及时更新相关资料，总结最新研究成果。作者从现实需要出发，通过研究国外标准化组织及企业在技术标准化、技术壁垒及知识产权保护战略等方面的制度、政策和实践经验，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：政府相关部门工作人员、产业联盟机构、企业经营管理人员及相关领域研究人员。

秦始皇最伟大的成就在于：他不仅修建了长城，还统一了度量衡；田忌赛马的智慧在于：他巧妙地利用了赛马策略。

现代的成功企业是一批能够创造和制定规则，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。

出版说明

当前，有关知识产权战略问题开始引起各界重视，被提到了前所未有的高度。在党中央、国务院的直接领导下，由国家知识产权局牵头、国家各大部委参与的国家知识产权战略制定工作领导小组已经成立，正在加紧进行相关国家知识产权战略的研究和制定工作，制定及实施国家知识产权战略已成为大家的共识。有不少学者旗帜鲜明地指出：在知识经济社会，知识产权就是引领经济增长和世界市场前进的一个强有力的发动机，提高国家综合竞争力的内涵离不开国家知识产权战略，必须将国家知识产权战略上升到国家第一战略储备的高度；更有一些专家指出：国家知识产权战略应该继科教兴国战略、人才强国战略和可持续发展战略，成为我国的第四大国家战略，是科学发展观的重要组成部分。学习研究有关知识产权战略已不是少数专家学者的事情，而成为国家及地方各级政府与决策管理部门工作人员、各领域各行业经营管理者必不可少的功课。

几年来，知识产权出版社陆续出版了几本有关知识产权战略主题的专著，其前瞻性的眼光及发人警醒的论述引起了广大读者的强烈共鸣，产生了较好的社会反响。为了满足广大读者不断高涨的学习研究知识产权战略问题需求，展现有关专家严谨治学、与时俱进的探索精神，对于其中的一些著作，我们与作者们通力合作，推出体现他们最新研究成果的第2版，并开始形成“知识产权战略丛书”系列。同时，我社将计划出版的其他涉及知识产权战略各方面的著述一并列入“知识产权战略丛书”出版，以期

形成一定规模，为研究制定、实施国家、地方、行业和企业等各个层面的知识产权战略提供参考和借鉴。

希望有越来越多的作者、读者广泛关注知识产权战略问题，让我们共同为打造“知识产权强国”而努力。

知识产权出版社

2005 年 4 月

忧患与思考

(第2版序)

自《标准化与知识产权战略》2002年7月付梓后,本书作者不断得到了业界前辈和同仁们的指导和热情鼓励,加之这两年又见证了国人在技术标准和知识产权战略方面的不断努力,也更坚定了作者在这一领域深入研究的决心和信心。

就像《标准化与知识产权战略》的编写花费了两年时间一样,我们在第2版上同样投入了两年多的时间。第2版较之以前更加关注中国的现实,充实了案例分析,特别是围绕中国“入世”后IT产业技术标准之争与知识产权战略运用的角度进行了讨论。第2版的特点是,既注重阐述和论证技术标准与知识产权战略结合问题,又注重阐述如何利用利益平衡规则、反垄断规则制衡技术标准与知识产权的许可问题,力图让读者能够正确理解标准战略,掌握在“构建技术标准”和“利用技术标准”中如何运用知识产权战略。

近年来,以标准化与知识产权战略为主题的热点频出,从2002年初DVD专利收费事件开始,继后,美国思科公司诉华为,EVD标准浮出,数字电视标准之争,TD-SCDMA标准发布,WAPI标准搁浅,直到最近INTEL公司在深圳状告东进公司,我们看到了太多的由技术标准引发的知识产权争端。中国的企业,从教训中感悟到技术标准的重要性、感受到知识产权在国际贸易竞争中的重要性。但是,中国“入世”才仅仅三年多的时间,外国公司进入中国这一国际贸易市场还刚刚开始,围绕着技术标准

之争也刚刚拉开序幕，在未来的 IT 产业、汽车产业、家电产品、生物产品、农产品等方面的标准之争将更为激烈。

对于技术标准与知识产权的关联性的认识我们已经从无到有，但是如果仅有意识而没有运用的能力，则仍然要受制于人，如果运用不当，矫枉过正可能带来的损失更大。就像知识产权制度一样，不能说经过二十多年的法制建设整个社会的知识产权保护意识没有提高，但是，我国的产业受益于这一制度的成就并不突出，究其原因这一制度所服务的对象——主要是参与科研和生产的市场主体，没有学会如何利用知识产权制度为己所用。我国的大学和公共研究机构中每年接受大量的研发支持，但是为整个产业提供的知识产权有多少？能够参与国际竞争的项目有多少？当产业需要构建自己的技术标准体系时又能提供多少必要专利技术？如果再问到对于这些研发项目的知识产权的战略运用和管理有多少投入恐怕更不乐观。我国企业在知识产权保护上的教训一起接着一起，但是，后来的企业仍然在走着老路，只注重短期利益，不愿在知识产权上做长期投入。

当我们在法律层面上探讨知识产权保护时，我们更多关注的是这种不同于物权的新权利的属性和法律地位，希望寻求法理上的支持，找到哲学层面的依据，但是，无论为这一制度勾画出多么好的一套理论，当我们不属于权利拥有者的行列时，一切都变得虚无缥缈。在美国，法学院开设的课程名称是“Patent Law and Policy”，可见，将专利制度运用得淋漓尽致的美国也决不仅仅在法律层面上研究问题，法律与政策（特别是产业政策）是专利制度的两条腿。在整个知识产权制度中也是如此，如果我们只利用了法律这条腿，忽视了政策这条腿，我们是走不好知识产权保护这条充满荆棘之路的。知识产权制度的工具性决定了它只有紧密地与本国科技发展、经济发展水平保持协调，并成为维护本国经

济发展和促进产业技术水平提高的制度时，才能体现其存在的价值。这是知识产权保护的产业政策理论，也是知识产权制度最本质的作用。知识产权战略在技术标准中的应用正是知识产权政策性的体现。

我们对标准化与知识产权战略的认识还不够深刻，我们只是将一些体会与读者一起讨论，书中有许多不成熟的观点，也难免有错漏之处，敬请读者批评指正。

作 者

2005 年 3 月·北京

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做的委托研究课题。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，技术标准与专利是相互排斥的一对矛盾。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。技术标准追求公开性，普适性，强调行业推广应用。专利技术具有的是独占性，排他性，必须经过授权才能使用。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 先生做了题为“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，这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, 德国斯图加特 Robert Bosch 知识产权股份有限公司负责人的一份演讲稿, 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标准制定者和标准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信这样有巨大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。时值中国移动通信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标准与专利战略相结合带来的竞争威胁。

2001 年下半年我在进行另一项研究课题——“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, 以往制定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应诉或退回到加工厂的角色。

2001 年下半年，我和马骁在以前研究基础上，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定和管理工作，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。

标准化涉及到广泛的知识产权内容，本书重点研究技术标准化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“计算机技术的法律保护”课程,让我们了解到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到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的差异的。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、企业知识产权战略意识都比较匮乏,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、技术标准——企业竞争的新利器	(2)
二、技术标准——国家实行贸易保护的手段	(4)
三、理智对待“标准情结”	(6)
四、技术标准战略的实质	(10)
五、技术标准战略的意义	(12)
 第一章 技术标准与知识产权	(15)
一、标准化发展史	(16)
二、标准的定义	(18)
三、标准化工作的层级	(20)
四、标准的作用	(21)
五、从知识产权管理角度讨论标准的分类	(24)
六、知识产权及其作用	(27)
七、知识产权与标准的关系	(38)
八、标准战略与知识产权战略的结合	(44)
九、标准化中知识产权政策的演进	(48)
 第二章 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)
 第三章 行业联盟标准的知识产权政策	(63)