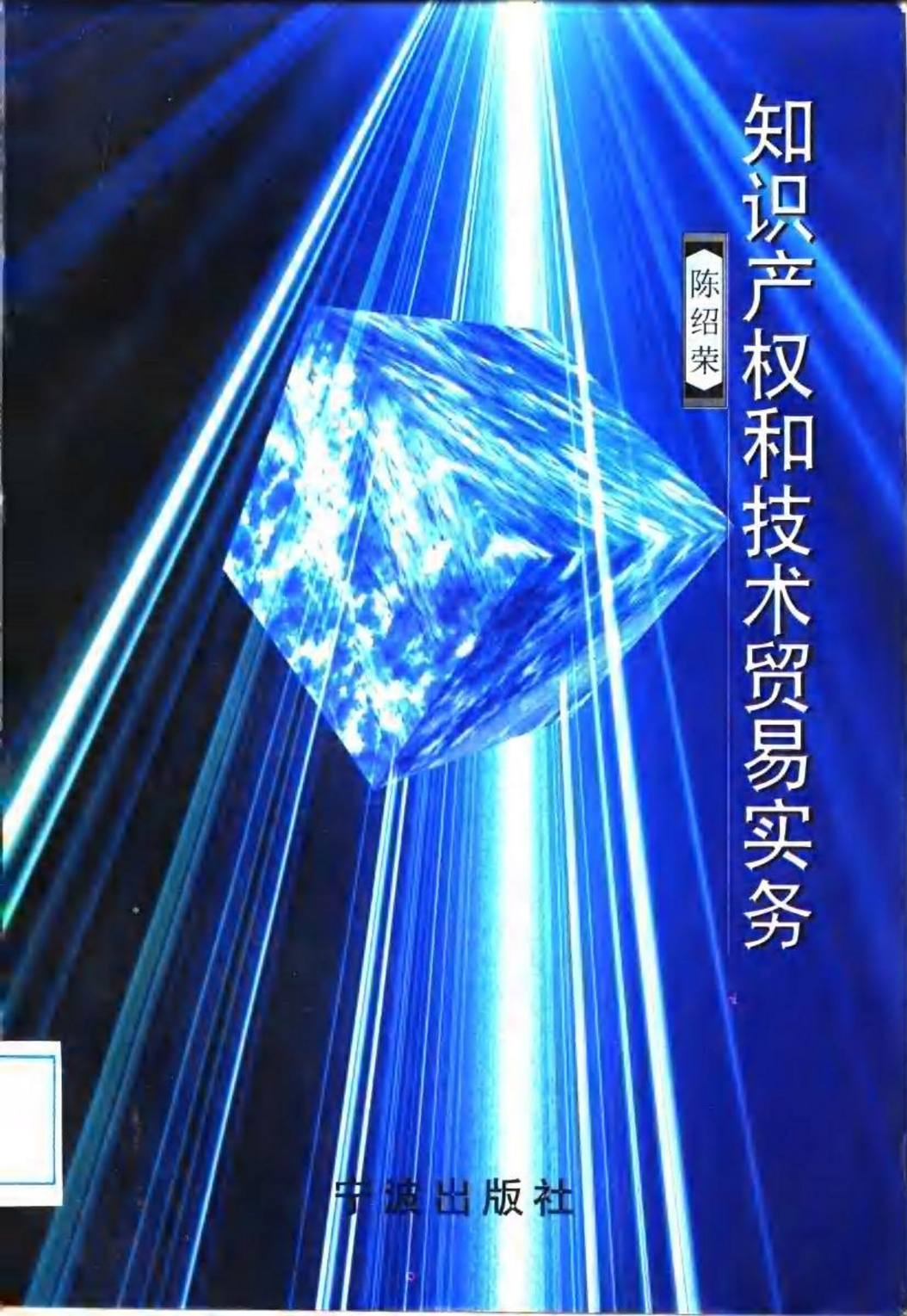




知识产权和技术贸易实务

陈绍荣

宁波出版社

责任编辑：徐 飞

封面设计：张 森

书 名：知识产权和技术贸易实务

著 者：陈绍荣

出版发行：宁波出版社

(315000 宁波市苍水街 79 号)

印 刷：宁波甬江印刷厂二分厂

开 本：850×1168 毫米 1/32

印 张：13.5

字 数：350 千

印 数：1~2000 册

版 次：1998 年 10 月第 1 版 1998 年 10 月第 1 次印刷

标准书号：ISBN 7-80602-218-x/F·9

定 价：20.00 元

序 言

知识产权是人们对其创造性的智力成果依照法律所享有的一项重要权利。知识产权制度是保护科学技术和文学艺术成果的重要法律制度。知识产权制度的建立和发展,也是技术商品化、产业化、国际化的必然产物。世界经济贸易的发展,特别是国际市场竞争的加剧,使得知识产权保护问题与贸易,特别是与技术贸易问题之间的关系,越来越显得紧密,无形的知识产权贸易和有形商品中的知识产权问题比过去任何时候都要明显和突出。1994年4月,世人密切关注的“关贸总协定”多轮谈判达成的《贸易(包括假冒商品贸易在内)有关知识产权协议》(即 TRIPS)的正式签署和“世界贸易组织”的成立,进一步把世界贸易纳入了以该协议的有效和有约束力的多边原则之中,从而表明知识产权保护和国际技术贸易问题已成为当今国际社会,包括正在改革、开放、发展中的中国所普遍关注的热点问题。

然而,从学术研究来说,知识产权保护和技术贸易是一个新的边缘学科。对这一新的课题的研究涉及到自然科学(主要是应用技术)、国际经济学(主要是国际贸易)、法学(主要是民商法学、知识产权、国际私法)等多学科领域,因此可以说,这是一个跨学科、知识面涉及比较广、有相当难度的研究。现在奉献给读者的《知识产权和技术贸易实务》一书,就是一部新的边缘科学的研究成果。

作者毕业于西安交通大学,长期从事科技与经济管理工

比较丰富的科技知识和经济管理的实践经验。从作者潜心研究多年、将要出版的著作中可以看出,作者运用自己的知识和经验,认真思考,孜孜不倦,勤奋笔耕,对知识产权和技术贸易这一课题,进行了新的探索,从新的角度提出了一些新的概括和见解,可以说是另辟蹊径,从另一角度为读者展示了作者对知识产权与技术贸易这一论点的理解。该著作理论联系实际,融学术性与适用性于一体,内容翔实丰富,文字流畅,深信读者读过之后,定能从中获得有益的新的启迪,并引发出新的思考。

在《知识产权和技术贸易实务》一书付梓之际,应作者盛情之邀,欣然涂抹几笔,以之为序,并把本书推荐给读者。

周贤奇

一九九七年国庆 于北京

周贤奇,湖南省宁远县人。1938年2月生,毕业于北京大学。现任最高人民法院民事审判庭副庭长,法学教授。

目 录

序言	周贤奇
----------	-----

第一篇 知识产权	1
第一章 知识产权涵义	3
第一节 知识产权内涵	3
一、专利和专利权	4
二、专有技术及其拥有权	6
三、商标和商标专用权	8
四、著作和著作权	10
五、芯片设计专有权	12
六、商号	12
第二节 技术资产是扩大了知识产权	14
一、技术资产的划分	15
二、有关资产的特别说明	18
三、技术资产的“五大”特性	22
第三节 知识产权是法定财产权	24
一、知识产权的财产权概念	24
二、侵权责任形式	26
第四节 成果归属和竞业限制	27
一、职务与非职务技术成果	27

二、竞业限制	30
第五节 知识产权保护和竞争情报研究	32
一、知识产权保护是全球面临的问题	32
二、知识产权保护对我国的影响和对策	34
三、研究保护技术经济情报	37
四、制定防卫措施	39
第二章 技术资产评估	41
第一节 技术资产的损耗或贬值	43
一、评估资产的有形损耗	44
二、评估资产的功能性贬值	45
三、单项整体资产的损耗贬值评估	47
第二节 外购技术资产的重置全价	47
一、无参照物的评估方法	48
二、有参照物的评估方法	51
第三节 重置成本的净值评估	53
一、直线折余法	53
二、摊销折余法	54
第四节 收益现值法评估技术资产的转让价格	55
一、收益现值的必备知识	55
二、收益现值资产评估方法	62
第五节 技术资产转让和投资评估	66
一、评估前提和收费形式	66
二、最低收费额的评估	67
三、一次性定额收费的评估	69
四、比例分成收费的评估	73
五、技术资产多向转让的评估	76
第六节 新创技术资产的价值	78
一、有参照物的评估方法	78
二、无参照物的评估方法	80

第七节 常见技术资产评估	81
一、新创专利技术评估	81
二、专利权转让和实施许可评估	83
三、秘诀使用的评估	86
四、商标权转让和特许使用评估	88
五、作品使用方式和使用费估价	91
六、特别技术资产评估	92
第八节 整体资产评估	103
一、企业整体资产评估的主要方法	104
二、局部资产组合的整体评估	109
三、技术资产的整体及分项评估	109
四、用功能成本系数评估单项整体资产	111
第九节 优惠融资的评估	113
一、债券投资	114
二、股票投资	117
三、股权投资	124
四、联营、合资中的投资	125
 第二篇 技术贸易	 127
第一章 国际技术贸易	129
第一节 国际技术贸易	129
一、发展概况	130
二、发展原因	131
三、发展趋势	133
第二节 国外技术贸易的类型和形式	136
一、技术贸易类型	136
二、技术贸易形式	137
第三节 各国技术引进概况	139
一、发达国家的技术引进	139

二、东欧国家的技术引进	142
三、发展中国家的技术引进	142
四、中国的技术引进	144
第四节 日本技术进出口动向	146
一、技术进出口比例	146
二、技术进出口内容	147
三、引进和输出技术的对象国家	148
四、企业规模与技术交易的关系	148
第二章 国内技术市场	149
第一节 技术市场的形成过程	149
一、技术市场是我国科技事业发展的产物	150
二、技术市场是我国商品经济发展的要求	152
三、“科教兴国”为技术市场的发展奠定了基础	153
第二节 我国技术商品判定原则	155
一、“成果”定义的演变过程	155
二、技术成果判定准则	156
三、“四技”活动内容	159
四、技术商品或合同的辨认	160
第三节 中国技术市场的特色	161
一、中国技术市场的构造	161
二、技术贸易渠道	164
三、市场的自身建设	167
四、21 世纪我国技术市场的希望与挑战	168
第三章 技术进出口	170
第一节 技术引进合同的要求	170
一、合同主要条款	171
二、合同附件材料	172
三、技术引进合同的报批和管理	173
第二节 技术引进的途径和方式	174

一、具体途径	175
二、优化方式	177
三、注意外商投资方式的变化	178
第三节 技术引进项目的谈判与签约	179
一、引进交易的一般程序	179
二、谈判前的准备	181
三、谈判方法	182
四、谈判战术	183
第四节 国际技贸中的术语和法规	185
一、常用术语	185
二、主要法规	187
第五节 对外技术贸易的方式和程序	189
一、对外技术贸易方式	189
二、技术进出口贸易程序	192
第六节 对外技贸商务礼俗	194
一、与西方人打交道	194
二、与西欧人相处	197
三、俄罗斯商务礼俗管窥	199
第四章 技术经纪工作	200
第一节 技术经纪发展史	200
一、经纪人产生的必然性	200
二、技术经纪人发展背景	202
三、我国技术经纪事业的发展前景	204
第二节 发达国家技术经纪状况	205
一、美国的公司研究发展部	205
二、英国技术集团	206
三、日本的新技术开发事业团	207
第三节 技术经纪业务特点和工作环节	208
一、技术经纪业务特点	208

二、技术经纪工作环节	213
第四节 技术中介与代理	216
一、中介实务及其功能	216
二、中介的权利和义务	227
三、技术交易代理	229
第五节 技术经纪人技能	234
一、撰写调研分析报告	234
二、公关、协调和谈判	239
第六节 国际互联网检索	244
一、网络服务商 ISP 介绍	244
二、信息联机检索	254
 第三篇 知识产权与技术贸易	263
第一章 智力成果转化	265
第一节 科技成果转化机制	265
一、成果转化的内在要素	265
二、成果转化的社会环境	267
三、民营科技企业发展的环境保障	270
第二节 成果转化与风险投资	272
一、风险投资业务	272
二、科技保险与风险投资	273
三、我国的风险投资业	274
四、风险投资模式选择	275
五、风险投资业的立法问题	276
第三节 以科技法律导航	277
一、法律与科技的关系	277
二、科技法的基本功能	281
三、科技法的社会功能	283
四、科技法与其它法的关系	285

第二章 技术合同·····	289
第一节 技术合同的特征和必备条件·····	289
一、技术合同的特征·····	289
二、技术合同的必备条件·····	291
附:技术合同构成体系·····	293
第二节 订立技术合同的一般原则·····	294
一、合同形式和成立条件·····	294
二、合同的委托代理·····	295
三、技术合同文本主要条款草拟·····	296
第三节 技术开发合同·····	305
一、委托开发合同的订立·····	306
二、合作开发合同的订立·····	309
三、开发成果的归属和分享·····	310
四、风险责任的特别形式·····	313
第四节 技术(成果)转让合同·····	314
一、成果转让的重要问题·····	314
二、专利权转让合同的订立·····	317
三、专利申请权转让合同的订立·····	321
四、专利实施许可合同的订立·····	325
五、专有技术转让合同的订立·····	331
第五节 技术咨询合同·····	340
一、技术咨询合同概念·····	340
二、技术咨询合同文本主要条款要点·····	342
第六节 技术服务合同·····	348
一、技术服务合同的订立·····	349
二、技术培训合同的订立·····	355
三、技术中介(经纪)合同的订立·····	359
第三章 技贸管理与争议解决方式·····	365
第一节 打击假冒技术,规范技术市场·····	366

一、假冒技术的特点	367
二、规范技贸行为	369
三、完善专利实施	370
四、建立非营利科研机构	372
第二节 技术贸易管理	374
一、行政管理	375
二、法制管理	380
三、准确判定技贸行为	386
四、专利权质押	392
五、技术合同管理	397
第三节 合同争议解决方式	401
一、争议避免要点	401
二、合同争议的处理	406
三、技术合同仲裁	409
四、合同争议诉讼	413
五、商业秘密侵权诉讼	415

第一篇

知识产权

知识产权(Intellectual Property)一词,从字面上解释就是对知识型财产的权利。知识产权的保护对象是人的智力创造,这些创造能够同时包含在全世界任何地方被无限数量复制的有形物件中的技术情报。简言之,知识产权是指与技术情报信息有关的财产。

知识产权是一种“技术资产”。说它是一种资产,是因为它具备“物质”财产的两大基本特性:第一,获利能力。知识产权是客观存在的,如专利权、专有技术权、商标权、著作权等,具有在企业生产经营过程中较实物资产更大的获利能力。第二,需要维护保养。知识产权需要投入维护保养费用,来保证其完整性,提高知名度或改善其状态,从而可持续地发挥作用。说它是技术,是因为知识产权是一种智力成果,是人类社会实践活动和劳动改造世界的产物,是社会文明的主要内容。知识产权是技术活动的结晶,既属于生产力的范畴,又是一种生产资料。

由此看来,知识产权这种财产,虽然不像有形物那样具有一定形状、占有一定空间,其存在形态是“无形”的,并且不具有独立实体,但还是应该把知识产权说成是一种“技术资产”,这比“无形资产”的称谓更具科学性。

第一章

知识产权涵义

从“智力创造的成果所依法享有的专有权”这一角度而言,知识产权有狭义和广义两种定义范围。狭义的知识产权包括工业产权与版权(即著作权),其中工业产权又包含专利权、商标权、禁止不正当竞争权等;广义的知识产权包括一切人类智力创作的成果,它是在《建立世界知识产权组织公约》中被划定的范围。“国际工业产权协会”(即 AIPPI) 1992 年在东京大会上提出的知识产权被分为“创作性成果权利”与“识别性标记权利”两大类,前者有发明专利权、集成电路权、植物新品种权、技术秘诀权、工业品外观设计权、版权、软件权;后一类为商标权、商号权(厂方名称权)、其它与制止不正当竞争有关的识别性标记权。我国《民法通则》规定,知识产权主要包括:公民、法人享有的著作权、专利权、商标专用权、发明权、发现权和其它技术成果权。

第一节 知识产权内涵

几年来,我国知识产权立法所取得的成果已经与国际接轨,表现在我国对技术资产的划分与世界知识产权国际条约和区域性公约相一致。我国已将知识产权分为工业产权和版权两大类,其中工业产权的保护对象包括:①专利(包含发明专利、实用新型和工业品外观设计);②专有技术(包含技术秘密或商业秘密);③集成

电路芯片;④商标(包含货源产地、识别性标记、厂商名称);⑤植物新品种;⑥制止不正当竞争。第二类技术资产——版权(又称著作权)的保护对象包括:①文学作品;②艺术作品;③科技作品;④计算机软件。

现就专利技术、专有技术、商标、著作和计算机软件、集成电路辅助设计、商号等六个方面的知识产权内涵,及其侵权行为作简要分析和评述。

一、专利和专利权

(一)专利(Patent)

专利包含公开和垄断双层意思,是指取得专利的发明创造。现代意义上的专利,常指专利权或专利证书。专利的载体形式包括文献、胶片、磁盘、光盘等。我国专利法规定专利分为发明专利、实用新型专利、外观设计专利三种。

1.发明专利。是指在理论上实现了创新和突破,在技术上不仅是先进的,而且是适用的,在经济上能够带来效益的创造设计。

2.实用新型。是对产品的形状、构造或其组合的革新设计。它与发明专利的主要区别在于发明水平较低,通常又称小发明。

3.外观设计专利。即对产品的形状、图案、色彩或其结合作出富有美感并适合于工业上应用的新设计。

(二)专利权(Patent right)

专利权是指由国家专利主管机关依法授予专利申请人或其权利继受人在一定期限、一定地域范围内实施其发明创造的专有权利。“地域范围”一般指授予专利权的国家的领土内,“期限”是由各国专利法作出规定的。根据我国专利法规定,发明专利权的有效期为自申请之日起 20 年,实用新型和外观设计专利权有效期为自申请之日起 10 年。“专利权”不是在完成发明创造时自动产生的,需要申请人按照法律规定,向专利局提出申请,经过专利局的

审查,对符合专利法规定的申请,才授予专利权。申办专利的程序是:

1. 专利的申请

申请发明或者实用新型专利的,应当提交请求书、说明书及其摘要和权利要求书等文件。请求书应当写明专利的名称、发明人或者设计人姓名、申请人姓名或者名称和地址,以及其他事项;说明书应当对其专利技术作出清楚、完整的说明,以所属技术领域的技术人员能够实现为准,并且应有附图;摘要应当简要说明该专利的技术要点;权利要求书以说明书为依据,说明要求专利保护的范。对于申请外观设计专利的,应当提交请求书以及该外观设计的图片或者照片等文件,并且写明使用该外观设计的产品及其所属的类型。

2. 专利申请的审查和批准

专利局收到发明专利申请后,经初步审查认为符合专利法要求的,自申请日起满 18 个月,即行公告。专利局可以根据申请人的请求早日公告其申请。经实质审查没有发现驳回理由的,专利局应当作出授予发明专利权的决定,发给发明专利证书,并予以登记和公告;对于实用新型和外观设计专利的申请,经初步审查没有发现驳回理由的,专利局应当作出授予实用新型专利权或者外观设计专利权的决定,发给相应的专利证书,并予以登记和公告。自专利局公告授予专利权之日起 6 个月内,任何单位或者个人认为该专利权授予不符合专利法的有关规定的,都可以请求专利局撤销该专利权。被撤销的专利权视为自始即不存在。

(三)专利技术的特点

专利技术具有专有性、地域性、时间性和可转让性四大特性。

1. 专有性。专利的拥有者在专利权有效期限内,享有排他性地运用该专利的特权。

2. 地域性。一国所确认和保护专利,只在本国和所参加的国际专利联盟的成员国范围内有效。超出了这个范围,专利权就