



ECONOMICS ANALYSIS OF LAW AND PUBLIC POLICY RESEARCH
ON PROTECTION OF NEW VARIETIES OF PLANTS

植物新品种保护的 法经济学分析与公共政策研究

廖秀健 胡扬名 © 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

013070623

D913

96

ECONOMICS ANALYSIS OF LAW AND PUBLIC POLICY RESEARCH
ON PROTECTION OF NEW VARIETIES OF PLANTS

本书得到湖南省“十二五”重点学科公共管理一级学科出版资助

植物新品种保护的 法经济学分析与公共政策研究



廖秀健 胡扬名 著



北航

C1678115

D913
96
中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

植物新品种保护的法经济学分析与公共政策研究/
廖秀健、胡扬名著. —北京: 中国法制出版社, 2013. 7
ISBN 978 - 7 - 5093 - 4655 - 6

I. ①植… II. ①廖… III. ①植物 - 品种 - 知识产权
保护 - 研究 IV. ①D913. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 132144 号

策划编辑 唐 鸥

责任编辑 唐 鸥

封面设计 杨泽江

植物新品种保护的法经济学分析与公共政策研究

ZHIWU XINPINZHONG BAOHU DE

FAJINGJIXUE FENXI YU GONGGONGZHENGCE YANJIU

著者/廖秀健 胡扬名

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2013 年 9 月第 1 版

印张/7.25 字数/180 千

2013 年 9 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 4655 - 6

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfzs.com>

市场营销部电话: 66033296

定价: 30.00 元

传真: 66031119

编辑部电话: 66066820

邮购部电话: 66033288

序

为什么古代社会中国的科技遥遥领先，但工业革命却没有发生在中国，到了现代以来，中国的科技水平落后于西方？这就是著名的李约瑟之谜。廖秀健教授将法学、经济学、公共政策学与农业科技结合，在博士后研究报告的基础上形成的《植物新品种保护的法学经济学分析与公共政策研究》新著，以期求解这个长期困扰中国科技发展的难题。

以美国、欧盟为代表的发达国家在知识产权领域的竞争转向以植物新品种为重心与焦点的农业领域。我国于1997年建立了专门的制度形式给植物新品种提供保护，1999年加入UPOV 1978文本，植物新品种权成为我国知识产权家族中的新成员。发达国家借TRIPS协议力推UPOV的发展，尤其是主张保护水平更高的UPOV1991文本，这给我国等发展中国家带来了严峻挑战，客观现实迫切需要给植物新品种有效保护这一重要课题进行研究。

新著以法经济学的产权经济学理论、交易费用理论、制度变迁理论、博弈论为分析工具，以植物新品种保护制度为对象，通过分析植物新品种保护制度的变迁历史，植物新品种保护制度产生的原因、制度变迁的主体、影响因素和方式，研究植物新品种保护制度对品种育种者、品种经营者、农户各利益主体以及我国农业经济发展的影响。针对保护水平更高的UPOV1991文本，给我国带来了严

峻的挑战。探索如何建立与我国相适应的植物新品种保护公共政策，使之成为激励创新、优化资源配置、调节利益格局、维护市场竞争秩序的重要机制，成为促进自主创新，增强国家竞争力，实现创新发展的战略措施。

由于制定符合我国国情的包括植物新品种权在内的农业科技成果知识产权保护公共政策的复杂性，以及法经济学分析方法的成熟性，决定了这部新著还有许多亟待完善甚至商榷之处，路漫漫其修远兮，仍需上下而求索。作为廖秀健教授的博士后导师，很高兴看到弟子的专著即将付梓，欣慰之余，特撰此文，以表祝贺。希望他在今后的科研工作中取得更加丰硕的成果，以飨同仁。

是为序。

周清明

湖南农业大学校长、教授、博士生导师

目 录

Contents

导 论	1
一、项目的研究意义	1
二、国内外研究文献综述	2
三、研究目标	5
四、研究方法	6
五、创新之处	6
第一章 植物新品种权概述	8
第一节 植物新品种的概念及范围	8
一、作物品种的概念与种类	8
二、植物新品种的概念与特征	10
三、植物新品种的范围	18
第二节 植物新品种权的概念、特征与权能结构	23
一、植物新品种权的概念	23
二、植物新品种权的特征	26
三、植物新品种权的权能结构	30
第三节 植物新品种保护的概念、内容以及体系	35
一、植物新品种保护的概念	35

二、植物新品种保护的内容	36
三、植物新品种保护体系	38
四、植物新品种保护与品种审定的区别	42
第二章 植物新品种权的法经济学分析	47
第一节 法经济学分析方法介绍	47
一、法经济学分析方法的特征	47
二、法经济学分析方法内容	49
第二节 植物新品种权的法经济学分析	52
一、产权界定与植物新品种权的制度选择	52
二、交易费用理论与植物新品种权的配置	64
三、制度变迁理论与植物新品种权制度的演变	71
第三章 国外植物新品种保护策论	80
第一节 美国植物新品种保护策论	80
一、美国植物新品种研发状况	80
二、美国植物新品种保护的法律体系	84
三、美国植物新品种保护的管理机构	88
四、美国植物新品种保护审查程序	89
五、美国关于植物新品种权的侵权的认定	90
六、美国植物新品种权侵权救济	92
第二节 欧洲植物新品种保护策论	95
一、欧洲植物新品种保护的发展与演变	95
二、法国对植物新品种权保护	99
三、英国对植物新品种权的保护	101
第三节 日本植物新品种保护策论	103
一、日本植物新品种研发状况	103

二、日本植物新品种保护法律体系	104
三、日本植物新品种权的申请程序	108
四、日本侵犯植物新品种权救济	109
第四节 国际植物新品种保护制度发展趋势及其对我国的挑战	110
一、国际植物新品种保护制度的形成	110
二、国际植物新品种保护的发展趋势	113
三、我国面临的挑战	118
第四章 我国植物新品种保护的状况	124
第一节 我国植物新品种保护制度变迁	124
第二节 我国植物新品种保护制度现状	128
一、我国植物新品种保护机构	134
二、我国植物新品种保护体系	144
三、湖南省植物新品种保护的实证分析	157
第三节 我国植物新品种保护制度存在的问题	163
一、植物新品种保护制度法律体系中的问题	163
二、植物新品种权交易机制中的问题	166
第四节 我国植物新品种保护制度存在问题的原因	168
一、国内因素的制约	168
二、国际环境的影响	175
第五章 我国植物新品种保护制度的创新	179
第一节 我国植物新品种保护制度创新的原则	179
一、保护本国利益原则	179
二、利益平衡原则	180
第二节 我国植物新品种保护制度创新的公共政策	184
一、完善植物新品种保护法律体系	184

101	二、采取系统的配套促进措施	188
801	三、植物新品种权受益主体利益的特殊分配	192
	第六章 基本结论与研究展望	195
01	第一节 基本结论	195
011	一、关于我国适用 UPOV 公约的情况	196
111	二、国外植物新品种保护的概况	198
811	三、我国植物新品种保护制度问题众多	201
121	四、我国植物新品种保护制度问题的产生有着多重原因	205
121	五、我国植物新品种保护制度的完善需要多方面的协同配合	209
85	第二节 研究展望	214
	参考文献	216
	后 记	223
121	 近代五交路时新作品选编部省南路, 三	
163	 照同的并育更情时新作品选编部国路, 廿三第	
163	 照同内中系并育更情时新作品选编部, 一	
166	 照同内中系并育更情时新作品选编部, 二	
168	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 廿四第	
168	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 一	
172	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 二	
173	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 章五第	
179	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 廿一第	
179	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 一	
181	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 二	
184	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 廿二第	
184	 照同内中系并育更情时新作品选编部国路, 一	

导 论

一、项目的研究意义

植物新品种是农业知识产权中所不可忽视的重要内容之一，欧美等发达国家倾向于采取欧洲国家力推的以 UPOV 公约为基础的专门方式的强化育种者利益的公共政策保护模式。包括中国在内的发展中国家倾向于采取弱化育种者利益，平衡相关利益主体权益的公共政策保护模式，建立有利于自己国家利益的植物新品种保护制度，但这种模式遭到发达国家的阻拦。在国内外利益主体的推动下，我国在 1997 年建立了以专门制度形式即植物新品种权给植物新品种提供保护，并于 1999 年 4 月 23 日 UPOV1978 公约文本关闭的最后一日加入该公约，植物新品种权成为我国知识产权体系中的新形式。然而，发达国家借 TRIPS 协议力推保护水平更高的 UPOV1991 公约文本，这给包括我国在内的发展中国家的农业科技研发、推广带来了严峻挑战。如何理性、客观评估发达国家极力推行的植物新品种更高保护的 UPOV1991 公约文本对于植物新品种育种者、农户等各利益主体以及我国农业经济发展的正面与负面影响，以此论证我国加入 UPOV1991 文本的必要性与可行性，以期为新品种保护公共政策

制度创新新思路,对于增强农业科技自主创新能力,提升我国生物育种水平,促进农业增效和农民增收,提高我国农业国际竞争力,具有非常强的理论与现实意义。

本书以法经济学的制度变迁理论、博弈理论、产权理论、交易费用理论为理论分析工具,以植物新品种知识产权保护制度为对象,通过分析植物新品种知识产权保护制度的变迁历史,分析植物新品种知识产权保护制度产生的原因、制度变迁的主体、影响因素和方式,研究植物新品种知识产权保护制度对品种育种者、品种经营者、农户各利益主体以及我国农业经济发展的影响,探讨植物新品种保护公共政策制度创新思路。针对保护水平更高的 UPOV1991 文本给我国带来的严峻挑战客观形势,探索建立与我国发展阶段相适应的新品种保护体系。该研究成果在植物新品种知识产权保护制度分析上具有创新性,弥补现有理论的不足,具有较强的理论和现实意义。

二、国内外研究文献综述

(一) 国外研究状况

世界各国都提高了对植物新品种保护的重视程度,但对植物新品种保护的研究依然集中于发达国家。目前对植物新品种保护的法经济学分析多是运用新制度经济学的诸多原理。美国的新制度经济学家道格拉斯·诺思的《交易成本、制度和经济史》(载《经济译文》1994年第2期)指出:“有效率的组织需要在制度上做出安排和确定所有权以便形成一种激励使个人的经济努力变成私人收益率接近于社会收益率的活动。”科斯《企业性质》一文中具体的阐释了他的交易成本理论。美国学者 Y. 巴泽尔《产权的经济分析》(费方域、段毅才译,上海人民出版社 1997 年版)集中阐述了他的产权理

论,其中所介绍的产权模型成为植物新品种保护经济学分析的重要工具。思拉恩·埃格特森《新制度经济学》(商务印书馆1996年版)对制度产生、变迁的阐述为解释植物新品种保护制度的变迁提供了理论基础。理查德·A·波斯纳《法律的经济分析》(蒋兆康译,中国大百科全书出版社1997年版)更是法经济学的集大成者,该书将经济学中的诸多原理运用在法律的 analysis 之中。罗伯特·考特、托罗斯·尤伦《法和经济学》(上海三联书店、上海人民出版社1994年版)同样运用了经济学的原理解释法律制度的安排。通过总结,可以看出以上多为法经济学的纯理论研究,而对法经济学原理在植物新品种保护制度上的研究则很少涉及。而对于植物新品种保护领域,罗伯特·P·墨杰斯、彼特·S·迈奈尔、马克·A·莱姆利、托马斯·M·乔德《新科技时代的知识产权法》中详细地介绍了美国植物新品种保护所采取的双重保护模式,以及在植物新品种保护法与专利法适用中的平衡问题。美国学者 Jay Dratler, J《知识产权许可》中具体明确了美国植物新品种权以及专利权的许可程序及其相关制度安排。对于发展中国家植物新品种保护的研究,目前较系统的研究是哈佛大学教授 Roert. L. Parlbegr 博士于2000年12月出版的《转基因作物革命的政策管理》,详细讨论了肯尼亚、中国、印度、巴西等发展中农业大国的生物技术知识产权保护、贸易政策和安全评价政策等。相对于我国的植物新品种保护研究而言,国外的研究已经相当成熟,其所涵盖的研究内容也在不断丰富。

(二) 国内研究现状

在植物新品种保护制度方面,国内学者从多种视角进行了有益的探索。对植物新品种保护的研究主要从以下两个角度进行:第一,从法学的角度探讨植物新品种保护制度的完善。而对于此内容又可

分为对植物新品种保护制度的研究和对其他植物新品种保护方式的研究两部分。侯仰坤《植物新品种保护问题研究》一书介绍了植物新品种保护制度的演变,世界发达国家植物新品种保护模式,并且分析了我国植物新品种保护制度中的缺陷,并在此基础上提出了完善制度的措施。对于植物新品种保护模式的问题讨论上,侯仰坤坚持植物新品种保护的单一保护模式。张玉敏、牟萍的《发达国家植物新品种保护制度的现状、特点及对我国的启示》以及杨东霞、牟萍的《我国植物新品种保护面临的国际环境及对策》分别阐述了我国在植物新品种保护制度方面的差距以及所面临的挑战,明确了加强植物新品种保护的重要性,并且提出确立植物新品种专利权与植物新品种保护的双重保护模式。而对于植物新品种保护制度完善的具体措施的论述中,刘雪梅的《我国植物新品种保护制度的完善》从相关法律冲突的解决、概念的界定以及相关配套措施的建立与完善等方面进行了总结。另外,李朝辉、李新海、张世煌《植物新品种保护与 DUS 测试技术》一文提出了 DUS 测试技术的完善与提高。而对于植物新品种其他保护方式的研究,蒋和平、孙炜琳《农业技术知识运行管理的模式分析》中指出农业技术知识的多重保护与运行模式。张劲柏、侯仰坤、龚先友编《种业知识产权保护研究》中具体论述了通过专利权以及商业秘密对植物新品种的保护。宋一青、李静松、张世煌、宋敏、蔡蕾《植物新品种开发利用中的农民权利及惠益分享机制探索——广西玉米参与式育种实践的启示与思考》通过实证分析明确了植物新品种保护中惠益分享机制的建立。总结以上可知,学界对加强植物新品种保护的要求基本上已经达成共识,但是存在着维持单一保护模式与推崇双重保护模式的争论,同时对于完善保护制度的具体措施也存在着不少的争论。

第二,从经济学角度论述植物新品种保护的正当性、对农业生产的积极意义以及对保护方式的积极探究。陈昌柏《知识产权经济学》中运用经济学的诸多原理解释了知识产权的正当性以及制度安排。吴汉东《关于知识产权基本制度的经济学思考》运用产权界定、交易成本以及制度变迁等经济理论解释知识产权制度的产生、变迁以及诸多权利内容。张平《技术创新中的知识产权保护评价——实证分析与理论探讨》明确了知识产权保护对科技创新的积极意义。朱建国、王信东、张占耕《我国植物新品种保护与种子市场价格关系分析》运用市场经济中的价值原理分析了植物新品种保护与种子价格之间的联动关系。刘兴、顾海英《新品种保护中育种者行为选择的经济学研究》中运用经济学原理分析了育种者的行为选择。而华中农业大学罗忠玲博士(2006)同样从经济学的角度对农作物新品种知识产权制度进行研究。虽然随着法经济学的兴起,国内有不少论著是通过经济学理论来论述知识产权的正当性存在,但是对于植物新品种保护的法经济学分析却是凤毛麟角,而这些论述也多零散,很不全面,更没有形成统一的植物新品种保护制度的法经济学理论研究体系。

三、研究目标

本书以法经济学的制度变迁理论、博弈理论、产权理论、交易费用理论为理论分析工具,以植物新品种保护制度为对象,通过分析植物新品种保护制度的变迁历史,分析植物新品种保护制度产生的原因、制度变迁的主体、影响因素和方式,研究植物新品种保护制度对品种育种者、品种经营者、农户各利益主体以及我国农业经济发展的影响,探讨植物新品种保护制度创新思路。针对保护水平

更高的 UPOV1991 文本, 给我国带来了严峻挑战形势, 探索建立与我国发展阶段相适应的植物新品种保护体系的公共政策, 使之成为优化资源配置、调节利益格局、维护市场竞争秩序、激励创新的重要机制, 成为促进农业科技自主创新, 增强农业竞争力, 实现农业科技创新发展的战略措施。

四、研究方法

1. 法律的经济分析法。本书借鉴法律的经济分析方法来研究植物新品种保护法律问题、探寻植物新品种保护法律背后的经济逻辑、制度演变规律、保护机制创新对策, 力求对植物新品种保护制度进行较为客观、理性的研究。
2. 比较研究法。本书对比研究育种科研单位和种子企业的育种研发投入差异和品种权申请、维权与实施决策的行为差异, 我国与其他发展中国家和发达国家的知识产权制度的发展格局和利益目标差异, 传统植物新品种与转基因植物新品种之间的差异。
3. 实证调查与个案追踪方法。本研究将针对政府主管部门、科研与教学单位、种子企业、农户进行实证调查。同时根据最高人民法院知识产权庭公布的有关植物新品种侵权的典型案例, 选择一些具有代表性的案例进行个案跟踪与实证分析。

五、创新之处

本书运用翔实的调查数据, 采用多种研究方法, 对我国植物新品种保护制度进行了系统研究。本书研究属于技术、经济、法律相关的交叉研究领域, 具有开拓性。本书在借鉴国内外已有研究成果的基础上, 在以下两个方面做出了新的探索:

1. 运用了新的研究方法。作为法学和经济学相结合的交叉学科——法经济学，亦称法律的经济分析，这种运用经济学的概念和方法研究制度问题、探寻制度背后的经济逻辑的研究方法，在二十世纪八十年代以后，作为一种学术思潮、作为一种新的科学研究方法，已经引起了各国学者的重视。本书借鉴法经济学的博弈理论、产权理论、交易成本理论、制度变迁理论等分析方法，根据我国植物新品种保护制度变迁、植物新品种权制度效率、结构优化进行系统、客观、理性的研究。

2. 提出了新的立法建议。提出我国应当借鉴巴西等国家以及我国 2008 年《专利法》修正的成功做法，在植物新品种保护立法中增加遗传资源的来源以及信息披露内容的立法建议在国内具有新颖性。

植物新品种保护（一）

第一章

植物新品种权概述

第一节 植物新品种的概念及范围

一、作物品种的概念与种类

(一) 作物品种的概念

要对植物新品种权进行研究,首先就要弄清楚植物新品种的具体概念以及范围。植物新品种既是一个生物学上的概念,又是法律上的概念。首先从生物学上来讲,“植物新品种”是“作物品种”的下位概念。作物品种的概念是人类在一定的生态条件和经济条件下,根据人类的需要所选择的某种作物的一定群体,这种群体具有相对稳定的遗传特性,在生物学、形态学及经济性状上的相对一致性,与同一作物的其他群体在特征上有所区别,这种群体在相应地区和耕作条件下种植,在产量、抗性、品质等方面都能符合生产发