

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13020141150267

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕士学位论文

我国专利侵权纠纷行政调解协议司法确认  
机制研究

Research on Judicial Confirmation Mechanism of  
Administrative Mediation Agreement of Patent  
Infringement Dispute in China

徐溢志

指导教师姓名：丁丽璞教授

专 业 名 称：法律硕士（非法学）

论文提交日期：2017年3月

论文答辩时间：2017年 月

学位授予日期：2017年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2017年 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

( ) 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

( ) 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 摘要

行政调解作为一项重要的非诉争议解决途径,在我国专利的行政保护中扮演着重要的角色。但在目前实践中,因调解效力有限,调解后的调解协议缺乏强制执行力,不可避免的出现行政机关的调解职能被不断弱化等问题。为此,我们需进一步开发专利侵权纠纷行政调解的制度潜力,提升专利司法保护和行政保护的有效衔接,规范专利侵权纠纷行政调解司法确认机制,并对该制度进行改进以期充分发挥行政调解的作用,实现行政资源和司法资源的整合,完善我国专利侵权纠纷解决机制。

专利侵权纠纷行政调解协议司法确认机制发展于人民调解协议司法确认机制,是指纠纷双方当事人经过专利行政主管部门的调解,达成了专利侵权纠纷调解协议后,为赋予该协议强制执行力而请求相应的人民法院对该调解协议进行审查同时确认其效力,该司法确认过程是一种特殊的非诉特别程序。专利侵权纠纷行政调解协议司法确认机制是一种崭新的专利侵权纠纷解决机制,与传统的专利侵权行政保护和司法保护相比,它结合了两者的优势,符合现阶段“大调解”解决纠纷的趋势也顺应了建设和谐社会的发展需要。想要一个制度充分发挥其应有的效能,其程序构造的完善与否将直接起到决定性的作用,建立起完善规范的专利侵权纠纷行政调解协议司法确认程序,是充分发挥这一制度优势的基础。

本文除引言和结语外,共包含三章。第一章是对我国专利侵权纠纷行政调解的发展及其对司法保护的影响的介绍,主要包括我国专利侵权纠纷行政调解的发展路径与专利侵权纠纷行政调解对专利权司法保护模式的影响。第二章阐述我国专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的制度基础与制度障碍,主要分析当前该制度存在的社会基础以及其在实践运用中存在的制度障碍。第三章是在第二章的基础上试图厘清和消除专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度的障碍,同时在该制度基本原则的指导下构建其具体的操作程序。

**关键词:**专利侵权纠纷; 行政调解协议; 司法确认

## ABSTRACT

Administrative mediation, as an important non-litigation dispute resolution, plays an important role in the administrative protection of our patent. However, in the current practice, due to the limited effect of mediation, mediation after the mediation agreement lack of enforcement, inevitably appear the administrative organs of the mediation function is weakened and so on. To this end, we need to further develop the patent infringement dispute administrative mediation system potential, enhance the patent judicial protection and administrative protection of the effective convergence, standardize the patent infringement dispute administrative mediation judicial confirmation mechanism, and to improve the system in order to give full play to the role of administrative mediation, to achieve the integration of administrative resources and judicial resources, improve China's patent infringement dispute resolution mechanism.

Judicial confirmation mechanism of administrative mediation agreement of patent Infringement dispute developed in the people's mediation agreement judicial confirmation mechanism, refers to the parties to the dispute through the patent administrative department of the mediation, reached a patent infringement dispute mediation agreement, to give the agreement enforcement force and request the corresponding of the people's court to review the mediation agreement at the same time to confirm its effectiveness, the judicial confirmation process is a special non-litigation special procedures. The patent confirmation mechanism is a new patent infringement dispute resolution mechanism. Compared with the traditional patent infringement administrative protection and judicial protection, it combines the advantages of both, in line with the current "big mediation" to resolve disputes, the trend also conforms to the development of a harmonious society needs. Want a mechanism to give full play to its proper performance, the improvement of its procedural structure will play a decisive role directly, to establish a standardized judicial confirmation procedures, is to give full play to the advantages of this mechanism basis.

In addition to the introduction and conclusion, this article contains three chapters. The first chapter is the introduction of the administrative mediation of China's patent infringement dispute and its influence on the judicial protection. It mainly includes the development path of the administrative mediation of the patent infringement dispute and the influence of the administrative mediation of the patent infringement on the judicial protection mode of the patent right. The second chapter elaborates the institutional basis and institutional obstacle of the judicial confirmation agreement of the administrative mediation agreement of China's patent infringement dispute, mainly analyzes the social foundation of the present mechanism and its existence in the practical application. The third chapter is based on the second chapter trying to clarify and eliminate the obstacles, at the same time under the guidance of the basic principles of the mechanism to build its specific operating procedures.

**Key Words:** Dispute of Patent Infringement; Administrative Mediation Agreement; Judicial confirmation

# 目录

引言.....	1
<b>第一章 我国专利侵权纠纷行政调解的发展及其对司法保护的影响.....</b>	<b>2</b>
第一节 我国专利侵权纠纷行政调解的发展路径.....	2
一、历史文本解读下的专利侵权纠纷行政调解的发展.....	2
二、我国专利侵权纠纷行政调解的现状.....	5
第二节 专利侵权纠纷行政调解对专利权司法保护模式的影响.....	7
一、专利权行政保护与司法保护的关系.....	7
二、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度的提出和发展.....	9
<b>第二章 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的制度基础与制度障碍</b>	<b>12</b>
.....	12
第一节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的性质和功能.....	12
一、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认程序属于非诉特别程序.....	12
二、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的功能.....	13
第二节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的制度基础.....	15
一、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的社会基础.....	15
二、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度构成.....	16
第三节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的制度障碍.....	19
一、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的立法层面支持不足.....	19
二、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的管辖法院存在冲突.....	19
<b>第三章 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的制度构建.....</b>	<b>21</b>
第一节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度障碍的厘清与消除.....	21
一、完善专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度的立法.....	21
二、明确专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的管辖法院.....	22
第二节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认的基本原则.....	23
一、职权探知原则.....	23
二、保密原则.....	24
三、高效便民原则.....	25

第三节 专利侵权纠纷行政调解协议司法确认具体操作程序 .....	25
一、专利侵权纠纷行政调解协议司法确认程序之构造 .....	25
<b>结语 .....</b>	<b>31</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>32</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

# CONTENTS

<b>Introduction.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Development of Administrative Mediation of Patent Infringement Dispute and Its Influence on Judicial Protection in China .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Development Path of Administrative Mediation of Patent Infringement Dispute in China .....</b>	<b>2</b>
Section 1 Development of Administrative Mediation of Patent Infringement Dispute under the Interpretation of Historical Texts.....	2
Section 2 Current Situation of Administrative Mediation of Patent Infringement Disputes in China .....	5
<b>Subchapter 2 Influence of Administrative Mediation of Patent Infringement Dispute to the Mode of Patent Right Judicial Protection.....</b>	<b>7</b>
Section 1 Relationship between Administrative Protection and Judicial Protection of Patent Right.....	7
Section 2 Presentation and Development of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....	9
<b>Chapter 2 Institutional Basis and Institutional Obstacles of Judicial Confirmation of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....</b>	<b>12</b>
<b>Subchapter 1 Nature and Function of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....</b>	<b>12</b>
Section 1 Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute Belongs to Non-litigation Special procedure.....	12
Section 2 Function of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative	

Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....	13
<b>Subchapter 2 Institutional Basis of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....</b>	<b>15</b>
Section 1 Social Basis of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute.....	15
Section 2 System Constitution of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute.....	16
<b>Subchapter 3 Institutional Obstacles of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute ...</b>	<b>19</b>
Section 1 Lack of Legislative Support of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute...	19
Section 2 Conflict in the Jurisdiction of the Court of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....	19
<b>Chapter 3 System Construction of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....</b>	<b>21</b>
<b>Subchapter 1 Obstacles Elimination of Judicial Confirmation Mechanism of     Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute .....</b>	<b>21</b>
Section 1 Legislation Improvement of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute.....	21
Section 2 Jurisdiction of the Court of Judicial Confirmation Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute.....	22
<b>Subchapter 2 Basic Principle of the Court of Judicial Confirmation     Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement     Dispute.....</b>	<b>23</b>
Section 1 Principle of Probation .....	23
Section 2 Principle of Confidentiality.....	24
Section 3 Principle of Convenience .....	25

<b>Subchapter 3 Specific Operating Procedures of Judicial Confirmation</b>	
<b>Mechanism of Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement</b>	
<b>Dispute.....</b>	<b>25</b>
Section 1 Program Construction of Judicial Confirmation Mechanism of	
Administrative Mediation Agreement of Patent Infringement Dispute.....	25
<b>Conclusion .....</b>	<b>31</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>32</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引言

目前,专利侵权纠纷的数量每年递增,且纠纷的复杂性和专业性也越来越强,在专利的行政保护中扮演着重要角色的专利侵权纠纷行政调解制度,理应发挥其应有的作用,以此来应对连续增长的专利侵权纠纷给司法机关带来的诉讼压力。但在实践中却不尽如人意,目前现行的法律法规未对专利侵权纠纷的行政调解制度作出系统地规定,调解达成的调解效力有限。在理论上,出于对行政权过分扩大的担忧,对专利侵权纠纷行政调解制度的改善也举步维艰,这些问题都极大地限制了专利侵权纠纷行政调解制度的应用,违背了该制度设计的初衷。法律效力上,当事人达成的专利侵权纠纷行政调解协议不具有强制执行力,实践中经常出现专利管理机关在调解过程中付出极大的努力促成调解后,当事人双方却经常因为各种原因而拒绝履行调解协议书中的内容,而导致专利管理机关做无用功。由于调解协议不具有强制执行力这一有力武器,当事人双方可以不计后果地随时“毁约”,长期以往,不仅当事人在面对专利侵权纠纷时不会选择行政调解作为解决纠纷的方法,而且不可避免地会削弱专利行政机关的积极性,严重影响了该制度的健康发展。专利纠纷行政调解制度从最早提出到现在已发展了十几年了,但是却根本没能发挥出这一制度应有的作用,地位处境比较尴尬,相比于人民调解而言的专业性、较之于诉讼程序的高效性优势都没能发挥出来。

我们应当看到专利侵权纠纷行政调解协议的司法确认制度是有其存在的价值和必要性的,而且在个别省份的实践运用中也得到了肯定。但在我国的法律制度体系下,并没有对专利侵权纠纷行政调解协议司法确认作出体统的规定,实践中更多的是借鉴法律法规对于人民调解协议司法确认的规定。在实践中,不可避免的与现行的法律规范相冲突。

因此,为了克服当下专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度面临的重重难题,释放专利侵权纠纷行政调解协议司法确认制度应有的能量,推动我国专利权行政保护和司法保护的有效衔接,提出和论述本文所研究的主题“专利侵权纠纷行政调解协议司法确认机制”是非常必要的。

## 第一章 我国专利侵权纠纷行政调解的发展及其对司法保护的影响

### 第一节 我国专利侵权纠纷行政调解的发展路径

#### 一、历史文本解读下的专利侵权纠纷行政调解的发展

##### (一) 第一阶段：体现行政权介入民事纠纷到专利侵权纠纷的调整

对我国专利权的保护最早由 1984 年制定的第一部专利法规定，其也是最早体现出我国对专利权的行政保护。经济基础决定上层建筑，由于 80 年代中国的经济还是由计划经济主导的，政府无处不在，行政权的覆盖范围极广。当时的国情不得不要求政府作为一只“大手”调整着方方面面，司法中也不可避免的存在着行政权的身影，可以说当时的行政保护和司法保护是密不可分的。基于这一社会基础，也因当时我国对专利权的保护才刚起步，全部依靠人民法院来解决专利权纠纷难度太大。因此，专利法中不可避免的出现了行政保护的内容，1984 年的《专利法》第 60 条曾规定，<sup>①</sup>对于专利纠纷案件，纠纷案件的双方当事人可以请求专利管理机关进行处理。为了更专业、更有效率的解决专利侵权纠纷，专利行政主管部门在处理专利侵权纠纷时可以行使本来应该属于法院的司法权，如专利行政主管部门可以主动作为，要求侵权一方当事人停止侵权，并赔偿因侵权造成的损失。按当初的规定，专利行政主管部门在解决专利侵权纠纷时的行政行为为行政裁决，即主管部门拥有对侵权当事人下达处罚的权力。毫无疑问，专利行政主管部门的这项权力在理论上是属于司法权的。

以美国和英国为代表的西方国家，在国家政权架构和权力资源配置上采取的是三权分立的模式，将国家权力分为立法权、司法权和行政权，以法律规定，将这三种权力分别交给三个不同的国家部门行使。三权分立模式的宗旨是避免权力的过度集中，将国家权力一分为三，以寻求相互平衡、相互制约。三权分立模式重点在分权，但想要将立法权、司法权和行政权完全的分离开，各个部门仅仅行使自己部门所具有的权力，而完全不触碰其它两项权力是不现实也是不可能的。

<sup>①</sup>《中华人民共和国专利法》（1984）第 60 条：对未经专利权人许可，实施其专利的侵权行为，专利权人或者利害关系人可以请求专利管理机关进行处理，也可以直接向人民法院起诉。专利管理机关处理的时候，有权责令侵权人停止侵权行为，并赔偿损失；当事人不服的，可以在收到通知之日起三个月内向人民法院起诉；期满不起诉又不履行的，专利管理机关可以请求人民法院强制执行。

刻意地追求所谓权力的分配和制衡，将会导致政府活动出现断层。为了避免上诉问题，而又不违背三权分立制度，司法机关往往通过委任司法这一途径，赋予行政机关在日常处理一些特殊的民事纠纷中享有裁决权。随着社会的不断进步和发展，各个行业、各个领域的划分越来越精细，人们处理的事情也越来越专业，随之而来的社会纠纷也会愈加复杂化。在这一背景下，法院的法官本来就面临着庞大的诉讼压力，还要求法官必须深入各行各业去学习专业知识，方能跟上社会纠纷的复杂化，才能裁判得当，很明显这对法官的要求过于苛刻了。相比而言，行政机关在日常行使行政职能时，往往是第一时间紧跟社会发展的脚步，对一些纠纷的处理更加专业，同时行政机关处理纠纷高效的优势也使得司法机关赋予其相应的司法权限显得必要和合理。正如威廉·韦德所言，20世纪的社会立法设立裁判所仅仅是出于行政上的原因，是因为它能够提供一种较为迅速、经济，也更为便捷的公正裁判。为了节省国家和当事人的开支应当使争议得到迅速和经济的处理。<sup>①</sup>

与西方国家相比不同的是，中国的国家权力划分并不是依据三权分立学说。基于我国特殊的国情和特色社会主义制度，行政权相比于立法权和司法权而言，在国家权力体系中占有着最大的比重，国家通过行政权调解和监管着各行各业。从《专利法》的第一次制定中就可以看出，专利权的行政保护具有十分重要的作用，其以法律的形式赋予了专利主管部门以行政行为的方式解决专利侵权纠纷的权力。我国专利行政部门解决专利侵权纠纷的行政裁决权力的正当性，是由法律赋予的，而无需通过司法部门授权这一途径获得。当然专利管理机关的行政裁决权力也是要受法律约束的，当事人对专利管理机关的行政裁决不服时，可以通过行政诉讼来保护自身的合法权利。

## （二）第二阶段：从行政裁决范畴中分离出来的专利侵权纠纷的调整

随着我国经济的发展，改革开放的不断深入，计划经济制度已经不能满足社会发展的需求，国家行政机关的这一只“大手”对经济的调控和监管也愈加力不从心。国家政府也意识到了这一点，为了顺应时代的发展，为了促进市场经济的繁荣，政府除了重点监管、调控一些事关国家命脉的领域，其他行业领域则交还市场，任其自由发展。具体到专利权的范畴上，国家开始思考如何改善专利管

<sup>①</sup>[英]威廉·韦德.行政法[M].徐炳译,北京:中国大百科全书出版社,1997.46.

理机关的行政裁决权，以期在专利权的行政保护和司法保护中寻得一个平衡点，以此促进我国专利权保护的发展。对此，我国《专利法》2000年第二次修改时作出了回应，<sup>①</sup>与1984年的《专利法》相比，新修订的《专利法》缩小了行政裁决调整的范围，其仅适用于“认定侵权行为成立的，可以责令侵权人立即停止侵权行为”这一范围，同时规定，“应当事人的请求，可以就侵犯专利权的赔偿数额进行调解”。可以看出，在2000年修订的《专利法》中，将专利侵权纠纷行政调解的内容独立出来单独规定。值得肯定的是，专利管理机关充分尊重专利权私权的属性，并不主动进行干涉，仅在专利侵权损害到公共利益时才主动行使其行政职权。一方当事人侵犯专利权的赔偿数额属于私权领域，依据受害人的意思自治，只有其提出请求时，专利管理机关才能以中间人的身份进行调解。<sup>②</sup>2000年的《专利法》对专利权的行政保护和司法保护范围进行了调整，顺应了社会的发展，也有利于专利权的保护。2008年《专利法》进行了第三次修改，对专利权行政保护和司法保护的规定基本保持不变。从2012年起，我国开始了《专利法》的第四次修法，在修法的过程中，如何完善专利侵权纠纷行政调解制度是大家关注和讨论的热点。<sup>③</sup>

### （三）第三阶段：作为服务性行政事实行为对专利侵权纠纷的调整

可以看出，我国专利侵权纠纷行政调解制度是随着经济制度的转变，随着国家行政权的限缩而产生的，同时专利侵权纠纷行政调解制度也是为了更好地推动我国专利权制度的发展。专利侵权纠纷行政调解制度的产生，丰富了我国专利权行政保护制度的内容，同时我们也应当明确专利侵权纠纷行政调解制度在专利权行政保护体系中的性质。目前，我国专利权的行政保护包括了违法行为的行政查处、侵权纠纷的行政裁决和侵权纠纷的行政调解三种类型。<sup>④</sup>对于前两种类型，专利主管部门发挥行政职权的主动性，及时行使行政职权对违法行为和专利侵权

<sup>①</sup>《中华人民共和国专利法》（2000年第二次修正）第57条：未经专利权人许可，实施其专利，即侵犯其专利权，引起纠纷的，由当事人协商解决；不愿协商或者协商不成的，专利权人或者利害关系人可以向人民法院起诉，也可以请求管理专利工作的部门处理。管理专利工作的部门处理时，认定侵权行为成立的，可以责令侵权人立即停止侵权行为，当事人不服的，可以自收到处理通知之日起十五日内依照《中华人民共和国行政诉讼法》向人民法院起诉；侵权人期满不起诉又不停止侵权行为的，管理专利工作的部门可以申请人民法院强制执行。进行处理的管理专利工作的部门应当事人的请求，可以就侵犯专利权的赔偿数额进行调解；调解不成的，当事人可以依照《中华人民共和国民事诉讼法》向人民法院起诉。

<sup>②</sup>张耀明.专利法修改过程中的几个问题[J].科技与法律, 2017.

<sup>③</sup>2012年《中华人民共和国专利法修订草案（送审稿）》第60条、《中华人民共和国著作权法》（修改草案第二稿）第82条，均涉及了完善行政调解的内容。

<sup>④</sup>何炼红.论中国知识产权纠纷行政调解[J].法律科学（西北政法大學學報）,2014.-157.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士学位论文摘要库