

论
专
利
质
押
中
质
权
人
的
利
益
保
护
问
题

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920061150500

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论专利质押中质权人的利益保护问题

Research on the Protection on Benefits of Pledgee of Patent

朱燕萍

朱
燕
萍

指导教师姓名: 林秀芹 教授

专业名称: 经济法 学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

指
导
教
师
:
林
秀
芹
教
授

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

厦
门
大
学

2009 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人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其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

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。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

在我国，知识产权特别是专利权的质押融资已崭露头角，但关于专利质押的许多理论问题尚未厘清，实践运行也尚不成熟，针对专利质押的立法及相关配套制度存在诸多缺陷。本文选取专利质押中质权人的利益保护问题作为研究对象，指出现行立法以及相关制度存在的诸多不足并加以评述，在借鉴国外立法及实践的基础上提出许多具体的制度建议。本文除了前言和结语，共分为三个部分。

第一章，阐述了专利质押中质权人利益保护问题的基本原理。首先分析专利质权人利益保护问题的重要性；其次介绍了专利质押的基本概念、特征及其影响，为文后进步探讨专利质权人的利益保护问题奠定基础。

第二章，评述了现行法律及相关配套制度在质权人利益保护问题上存在的不足。首先介绍了现行关于专利质押中质权人权利、义务的相关法律规定；然后具体分析了从专利质押的设定、维持直到实现阶段，现行法律以及相关配套制度在专利质权人利益保护问题上存在的诸多不足。

第三章，针对第二章指出的现行法律及相关配套制度在质权人利益保护问题上存在的各项不足，在借鉴国外立法及相关制度的基础上提出了具体的制度建议。

本文的创新之处在于：首先从选题上看，现今许多研究以及著述多讨论出质人的利益保护问题，在专利质押中尤为明显，本文则选取专利质权人的利益保护角度分析相关立法和制度存在的不足；其次从内容上看，本文根据专利质押的特殊性并结合我国现行立法及实践，在借鉴国外相关立法及制度的基础上，提出了许多具体的建设性的意见，为进步完善专利质押制度尽一己之力。

关键词：专利质押；专利质权人

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

In China, raising funds by way of providing pledges over intellectual property, especially patent, have made up quite a portion in current economy, while studies have suffered in the past from a failure to clearly state or tackle with certain significant issues, either in theory or in practice, in relevant legislation and associated regulatory systems. This thesis focuses on issues with respect to protection on benefits of pledgees in patent pledge cases, attempting to figure out and comment on omissions and insufficiencies in current-existing legislations and associated systems. In light of the foregoing, this thesis, based on a study of comparative law, comes up with diversified suggestions on reforming current regulatory systems. Apart from the Preface and the Epilogue, this thesis contains three chapters.

In Chapter 1, this thesis indicates the fundamental principles in respect of protection on benefits of pledgees of patent. The author firstly gives analysis on necessity of protection on benefits of pledgees of patent. In order to ground the arguments established in the subsequent parts, the author defines the patent pledges to be discussed in this paper and moves forwards with introducing characters and its influence of patent pledges.

The Chapter 2 of this thesis indicates certain issues in current-existing laws and associated regulatory systems. The thesis goes through the relevant regulatory systems in respect of establishment, maintenance and realization of patent pledge and analyzes the omissions therein regarding protection on benefits of pledgees of patent.

In view of each of omissions indicated in the Chapter 2, the Chapter 3 borrows corresponding mechanisms from certain foreign legislations and proposes specific and realistic approaches.

Notably, most existing studies on pledges, especially the studies on patent pledges, spared no efforts to establish the theory with regard to protection on benefits of pledgor. Instead of following the traditional path, this thesis transits its focus to the pursuits of protection on benefits of pledgees in patent pledges. In terms of the content, this thesis,

considering the particularity of patent pledges and aligning with the legislation and real practice of China, make efforts in borrowing relevant legislations and associated regulatory systems and proposing constructive approaches from foreign jurisdictions.

Keywords: Patent pledges, Pledgee of patent

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言.....	1
第一章 专利质押中质权人利益保护问题的基本原理.....	3
第一节 专利质押中质权人利益保护问题的重要性	3
第二节 专利质押的概念、特征及其影响	4
一、概念.....	4
二、特征及其影响.....	5
第二章 现行法律及相关配套制度在质权人利益保护问题上存在的不足.....	10
第一节 专利质押中质权人的权利、义务以及相关的法律规定	10
一、收取孳息的权利.....	10
二、转质权.....	10
三、质权的保全权.....	11
四、优先受偿权.....	11
五、相关义务.....	11
第二节 现行法律及相关配套制度在质权人利益保护问题上存在的不足	12
一、立法未明确规定专利质押标的的适格条件.....	12
二、质权人在出质专利遭受侵权或强制许可时无起诉主体资格.....	13
三、现无专业的专利保险机构及其配套制度以保证质押中的专利价值.....	14
四、立法对专利质押中可能发生的许可使用或转让行为规定过于苛刻.....	15
五、立法对专利质押的实现方式的规定过于单一.....	19
第三章 对专利质押中质权人利益保护问题的制度建议	21
一、立法应明确规定专利质押标的的适格条件.....	21
二、借鉴美国司法判例赋予质权人的“起诉权”制度.....	23
三、建立能为专利价值的稳定提供有效性保障的专业机构.....	25
四、对《物权法》第 227 条作进步改善课以出质人“通知”义务.....	27
五、专利质押实现方式的自治化与多元化.....	30
结 论.....	36
参考文献.....	39

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Fundamental Principles of Protection on Benefits of Pledgee of Patent	3
Article 1 Importance of Protection on Benefits of Pledgee of Patent	3
Article 2 Definition and Characters and its influence	4
I. Definition.....	4
II. Characters and its influence.....	5
Chapter 2 Omissions in Current Regulatory Regime and Relevant Systems regarding Protection on Benefits of Pledgee of Patent	10
Article 1 Rights and Obligations of Pledgee of Patent and Introduction to Current Regulatory Regime	10
I. Right of Collecting <i>Fructus civiles</i>	10
II. Right of <i>Pignus pignoris</i>	10
III. Right of Preserving Pledge.....	11
IV. Preferential Right in Receiving Repayment.....	11
V. Relevant Obligations.....	11
Article 2 Omissions in Current Regulatory Regime and Relevant Systems regarding Protection on Benefits of Pledgee of Patent	12
I. Fail to Clarify Qualifications for Pledged Objects in Legislation.....	12
II. Lack of <i>Actio</i> for Pledgees to Bring Lawsuits where Pledged Patent is Infringed or is Granted Obligatory Licensing.....	13
III. Lack of Professional Insurance Institution and Associated Systems for Securing Value of Pledged Patent.....	14
IV. Excessively Rigorous Restrictions in Legislation against Potential Licensing and Transfer by Pledgor during the Term of Patent Pledge.....	15
V. Insufficiency in Legislation regarding Methods of Realizing Pledge of Patent.....	19
Chapter 3 Approaches to Protection on Benefits of Pledgee of Patent	21
I. Clarifying in Legislation Qualifications for Pledged Objects.....	21
II. Borrowing the System regarding “Standing” of Pledgees from American Case Law.....	23
III. Establishing Professional Institutions to Effectively Secure Stability of Value of Pledged Patent.....	25
IV. Providing Notification Obligation of Pledgor through Amending Section 227 of Property Law.....	27

V. Emphasizing and Encouraging Autonomy and Diversity of Methods of Realizing Pledge of Patent	30
Conclusion	36
Bibliography.....	39

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

随着信息时代的到来,知识产权在发达国家商业融资中的地位日益重要。^①但在我国,知识产权特别是专利权的质押融资却只是崭露头角。^②目前,促进知识产权质押融资已成为国家政策,2005年发布的《国家中长期科学和技术发展规划纲要(2006—2020)》明确提出要“实施促进创新创业的金融政策,建立健全鼓励中小企业技术创新的知识产权信用担保制度”。国务院于2008年6月5日发布的《国家知识产权战略纲要》第12条也指出,“推动企业成为知识产权创造和运用的主体。促进自主创新成果的知识产权化、商品化、产业化,引导企业采取知识产权转让、许可、质押等方式实现知识产权的市场价值。”但是,在专利质押方面,关于专利质押的法律制度仍然存在许多困惑,相关立法和制度尚不完善。本文将从质权人利益保护的角度对现行相关立法和制度加以评述。

技术创新包括发明创造、技术成果转化、扩散、商业化和产业化的全过程。^③技术的发展也可概括为新技术研发与新技术产品的开发,前者主要针对技术面的需求,解决特定的技术问题,后者则是将技术应用在产品开发,目的是为了实实现经济效益。^④所以,专利质押对出质人而言其设定的目的主要可归为两种:一是专利技术尚处于技术研发阶段,还需进一步创新和发展,^⑤但专利技术持有人即出质人苦于无足够资金的支持而遭遇障碍甚至因此影响了研发进程的顺利进行;二是专利技术已成形,需要将其产品化并推向市场以获得利润,这一阶段无疑需要更多的资金投入。对知识产权持有人来说,要解决资金困境,“利用知识产权来融资对发明人来说会比其他方式更具有吸引力,因为总的来说它的

^① MELVIN SIMENSKY, LANNING G. BRYER, ed. *The New Role of Intellectual Property in Commercial Transactions*[M]. New York: John Wiley & Sons Inc, 1994. 300.

^② 详见:江苏近日首推“知识产权质押贷款”业务[EB/OL].

http://www.ipr.gov.cn/ipr/en/info/Article.jsp?a_no=16860&col_no=926&dir=200609, 2009-01-15; “Shanghai: patents can be pledged for loan”

[EB/OL]. http://www.cs.com.cn/cqzk/09/200706/t20070620_1128282.htm, 2009-01-15; 四川成都: 专利质押贷款, 两企业有望年内尝鲜[EB/OL].

http://news.ipr.gov.cn/ipr/news/info/Article.jsp?a_no=133671&col_no=2&dir=200710, 2009-01-15; 河南省首笔专利质押贷款发放[EB/OL].

<http://www.k8008.com/News/kjdt/kjqy/dfkjdt/2007/11/6/30M8M65RAYW11P91.Htm#>, 2009-01-15; 央行力推专利权质押贷款, 知识产权不再“不值钱”[EB/OL].

<http://www.zgjr.com/News/2006112/News/621017452400.html>, 2009-01-20; 无锡: 企业专利权可实现质押贷款[EB/OL]. <http://ip.people.com.cn/GB/8748443.html>, 2009-03-02; 永春老醋公司用商标权办理质押贷款一为泉州首例[EB/OL]. http://www.fujian.gov.cn/wsbs/jg/jjdt/200809/t20080929_92619.htm, 2009-03-02.

^③ 吕薇. 有效发挥知识产权制度促进创新的作用[J]. 调查研究报告, 2007, (37): 9.

^④ 刘常勇. 科技创新与竞争力—建构自主创新能力[M]. 北京: 科学出版社, 2006. 7.

^⑤ 许多科学研究成果需要经过进一步的技术研发和应用阶段, 才能产生经济效益, 如果不具备可应用的经济效益, 只会造成大量技术成果的库存与闲置。

信贷风险其实并不如想象中那样高，且它的融资成本较低，借款人无需通过改变他的资金结构来获得融资”^①。可看出，就专利权人而言，其本身很迫切希望能够通过自己的专利来获得融资，因为对他们来说，这种方法最有效用且节省成本。

因此，健全可行的专利质押制度无疑能够鼓励他们的发明创新，从而促进技术创新，提高国家自主创新的能力。随着我国对知识产权的不断重视，建立自主创新型国家理念的不断深入和一系列相关鼓励政策措施的出台，以及《物权法》对权利质押的进步规定，知识产权质押成为一种新兴的融资贷款模式在实务中逐渐发展和完善。企业是创新的主体，许多掌握专利权的高科技企业更是具有代表性，因此专利质押在知识产权质押中显得更为普遍和重要。学界关于专利质押研究以及著述、论文等近年来也在不断增加。^②但是，专利质押在我国尚属新生事物，许多理论问题尚未厘清，立法也尚嫌不足；另外，专利权人本身对专利质押的迫切需求并未得到相应的市场供给，质权人的缺位普遍存在，其中一个最主要的原因就是专利质权人的利益在现有法律制度中未能得到充分的保护。本文旨在指出现有立法制度在专利质押中质权人利益保护问题上的不足并加以评述，最后提出若干的具体制度建议。

^① ALEXANDER KIRSCH, *Securitization of Intellectual Property as a Funding Alternative*[D]. Frankfurt: Business School of Finance and Management, 2005. 11.

^② 以“专利质押”作为检索词在中国期刊网搜索，得到相关内容的文章 14 篇，与本文相关的文章主要有：(1)杜蓓蕾. 完善专利权质押运行机制的建议[J]. 中国经贸导刊, 2007, (20); (2)蒋逊明. 中国专利权质押制度存在的问题及其完善[J]. 研究与发展管理, 2007, (3); (3)杜蓓蕾. 专利权质押探析[J]. 特区经济, 2006, (10); (4)刘伍堂. 从转变观念入手——谈知识产权质押贷款如何走出困境[J]. 中国发明与专利, 2004, (3); (5)王菊英. 知识产权质押刍议[J]. 淮北煤炭师范学院学报(哲学社会科学版), 2001, (1); (6)李军. 专利权质押的法律问题[J]. 人民司法, 2000, (5); (7)沈伟. 专利权质押的几个法律问题[J]. 甘肃理论学刊, 1999, (3).

以“知识产权质押”作为检索词在中国优秀硕博学位论文数据库搜索，得到相关内容的文章 23 篇，与本文相关的文章主要有：

(1)江云丰. 论知识产权质权(硕士学位论文)[D]. 重庆: 西南政法大学, 2007; (2)夏五星. 权利质权的若干问题研究(硕士学位论文)[D]. 四川: 四川大学, 2007; (3)王成慧. 知识产权质押问题研究(硕士学位论文)[D]. 吉林: 吉林大学, 2006; (4)陈刚. 权利质权研究(硕士学位论文)[D]. 北京: 对外经济贸易大学, 2004; (5)

第一章 专利质押中质权人利益保护问题的基本原理

现今许多研究以及著述多讨论出质人的利益保护问题，在专利质押中尤为明显。许多学者在讨论专利质押的相关问题时，往往从促进创新、发挥专利价值角度来论证出质人的利益保护问题。本文认为，对任一类型商业行为当事人权利义务的分析都应充分权衡双方当事人的利益，才能保证该商业行为的顺利进行和最终目的的顺利实现。但，针对不同类型的商业行为以及该行为进行中的不同阶段，在权衡当事人利益时应有不同的侧重点；另外，对法律问题的分析不能仅局限于法律理论框架中，还应充分结合现实因素和市场情况及其变化，据此分析不同商业行为中当事人的利益权衡问题才能使对法律理论的分析真正满足实践的需求。这些理论同样适用于专利质押，出质人和质权人的利益平衡问题不能一概而论，而应根据专利质押设立的目的以及专利质押过程中的不同情形和阶段作具体的分析，只有这样才能保证双方利益的最大化以及专利质押的顺利实现。

第一节 专利质押中质权人利益保护问题的重要性

根据专利质押设立的目的以及专利质押过程中的不同情形和阶段，本文认为质权人利益保护问题在专利质押中有其特殊的重要性。具体原因有以下几点：

首先，质权人设立质权的最终目的是为了使其质权利益能得以充分实现，因此，立法只有在质权人的质权利益能得到有力保障的情况下，才有可能更多地去保护出质人的利益，因此，对质权人质权利益的保障是专利质押制度完善的根本前提，且随着现今保全担保向投资担保不断发展的趋势，质权人本身更注重其投资客体的价值和稳定性，对质权人利益的保护问题更突显其必要性和重要性；

其次，专利因其特殊性，在其质押从设定、维持到实现的各阶段中，可能遭遇各种价值贬损的情形，如设定质押的专利本身是否适格、出质专利在质押期间可能遭遇侵权或强制许可、质押中的专利价值维持无保障、质押期间可能发生的许可使用或转让行为、专利质押的实现遭遇阻碍多等，这些情形对质权人的质权能否有效实现构成很大的威胁，因此应格外重视保护质权人的利益；

最后,专利质押在我国实际运行中并不理想的情况也进步证明了前述观点,据统计,截止到2006年底,中国拥有163万项专利权,10年来只有682项去银行争到了贷款,不到总数的万分之五。^①国外发达国家的情况较为乐观,但截止到2003年,美国该领域的商业价值是6,000,000,000美元,许多分析家认为,这其实只是知识产权质押潜在市场的一小部分。^②因为知识产权质押存在许多优点,具体有:它以免税现金注入的方式提供了及时的流动性;知识产权所有者可以将其资产形式多样化;在债务偿还的情形下,知识产权所有者可以继续保持对其知识产权的控制。^③在我国,造成专利质押在现实市场中运行情况并不乐观的原因很多,主要体现在贷款金融机构自身积极性的缺乏、政府鼓励政策不充分、法律制度的不健全、社会服务体系的不发达等等,但所有原因似乎都可归结为质权人对专利质押本身的信心不足,其中有观念上的原因但更重要的还是法律在质权人质权利益保障制度上的不完善。

综上,质权人利益保护问题在专利质押中有其特殊的重要性。

第二节 专利质押的概念、特征及其影响

专利质押属于物权法中的权利质押,其标的是知识产权中的专利权,因权利质押和知识产权本身的特殊性,专利质押具有不同于普通标的物质押的特性。正如前述,因专利质押的特殊性,质权人的利益保护问题更突显其重要性。本文将先厘清专利质押的概念、特征及其影响,为文后进步探讨专利质权人利益保护问题奠定基础。

一、概念

“质权”和“质押”是两个密切联系又存在差异的概念。质押是一种设定质权的行为,强调行为的动态性特征;而质权是一种权利,强调权利的静态性特征,它来源于质押设定行为,是质押设定行为而生的一种民事权利。^④本文根

^① 央行力推专利权质押贷款,知识产权不再“不值钱”[EB/OL].

<http://www.zgjr.com/News/2006112/News/621017452400.html>, 2009-01-20.

^② CHRISTOPHER KALANJE, Role of IP in Raising Finance[Z]. WIPO-WASME Special Program on Practical Intellectual Property Issues. 2003. 22.

^③ CHRISTOPHER KALANJE, Role of IP in Raising Finance[Z]. WIPO-WASME Special Program on Practical Intellectual Property Issues. 2003. 24.

^④ 陈祥健. 担保物权法研究[M]. 北京: 中国检察出版社, 2004. 223.

据不同语句意思表达的需要，将兼用“质押”和“质权”两词。

质押分为动产质押和权利质押。动产质押，是指债务人或者第三人将其动产移交债权人占有，将该动产作为债权的担保；权利质押，是指债务人或第三人将其物权以外的可让与的财产权为标的，作为债权的担保，当债务人不履行债务时，债权人有权以该财产或财产权利折价或者拍卖、变卖所得的价款优先受偿。专利质押属权利质押的一种。

二、特征及其影响

专利质押作为一种担保物权首先具有担保物权的特性，即从属性、不可分性、物上代位性和优先受偿性。^①其次，专利权是一种典型的知识产权，它具有一般知识产权的全部法律特征。一般认为，知识产权具有无形性、专有性、时间性、地域性和可复制性以及其他派生的特征。正是这些特征导致专利权质押具有不同于其他有形动产或权利质押的许多特殊性，主要表现为以下几个方面：

（一）时间性、地域性

专利质押是以专利权为客体的担保行为，因此，专利质押的特点直接受专利权本身的特点影响。由于专利权具有时间性、地域性，专利质押也随之具有专利权的特点，即具有时间性、地域性。

首先，专利质押具有时间性。将于2009年10月1日起施行的第三次修订的《中华人民共和国专利法》（以下简称《专利法》）第42条规定，“发明专利权的期限为二十年，实用新型专利权和外观设计专利权的期限为十年，均自申请日起计算。”可看出，专利权的保护期有时间限制，在设定专利质押时应以设质专利权尚未进入公有领域为要件，同时还要注意，专利权的保护期限应长于质押担保期限，否则债权人的担保利益将无从实现。

其次，专利质押具有地域性。专利权的地域性指，一项专利权只能在授予专利权国家或者区域范围内有效，在范围以外的任何国家或者地区都不具有法律效力。^②如果专利权所有人想在其他国家使自己的专利权受到法律保护，只能

^① 王利明. 物权法教程[M]. 北京: 中国政法大学出版社, 2003. 388-389.

^② 郑成思. 知识产权若干问题再析[J]. 知识产权, 1997, (1): 43.

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 for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库