

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13620091150180

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

知识产权许可的反垄断法规制

Antitrust Regulations for Licensing of Intellectual Property

胡蓉

指导教师姓名：丁丽瑛教授

专业名称：民商法学

论文提交日期：2012年4月

论文答辩时间：2012年 月

学位授予日期：2012年 月

答辩委员会主席：_____

评阅人：_____

2012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

自改革开放以来，我国的知识产权制度不断发展，兴起了一股知识产权的“热潮”，知识产权制度的引进极大地激励了人们在文学艺术、科学技术以及经营领域的创新，对我国的社会主义经济和文化建设起到了良好的作用。但与此同时，知识产权制度中也存在着许多的问题，知识产权热潮背后所反映出的是知识产权被滥用的风险以及在国际经济文化交流中由于法律制度的不衔接而导致的维权困难。

知识产权许可是知识产权滥用的“高发地段”，权利人借由许可行为滥用知识产权不仅可能会造成被许可人的损失，也可能扰乱相关市场的竞争秩序，不利于我国的经济发展和进步。对此，世界主要国家和地区很多都有专门性的规定，但我国目前并没有出台针对知识产权的反垄断规定，因此，对知识产权许可反垄断规制研究有其必要性和紧迫性。

除引言与结语外，本文共分为四章：

第一章从知识产权的垄断属性与反垄断义务入手，同时界定了知识产权许可领域的权利滥用，厘清了知识产权许可与反垄断的关系。

第二章对知识产权许可中限制竞争行为的基本分类和具体行为特征进行了分析，为我国知识产权许可的反垄断规制的构建奠定了基础。

第三章主要是对美国 and 欧盟知识产权许可反垄断经典立法及实践的比较和评析，通过分析和对比，可以为我国知识产权许可的反垄断规制的构建提供参考和借鉴。

第四章是在前三章的基础上，结合我国实际，提出知识产权许可反垄断规制构建的基本思路，即分类规制知识产权许可领域的限制竞争行为、合理分析原则的确立、限缩性引入本身违法原则和明确知识产权许可领域反垄断豁免制度。

知识产权许可反垄断规制的构建，其意义不仅在于使我国知识产权许可领域的限制竞争行为有了明确的法律依据，更重要的在于通过反垄断规制的系统构建确立知识产权许可领域反垄断的基本理念和指导思想，为相

关执法工作的顺利展开提供基础。

关键词：知识产权许可；权利滥用；反垄断规制

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Since the reform and opening up, our intellectual property law has been developed from nothing. China is now rising of an intellectual property "heat". The introduction of the intellectual property system inspired innovations in literature and art, science and technology and business areas. It has been played a great role for China's socialist economic and cultural development. But in the same time, there are also many problems in our intellectual property system. Behind this "heat", it reflected the risks of intellectual property rights licensing abuse and the difficulty to safeguard our legal rights abroad. It has a very high frequency of occurrence of rights abuse during intellectual property licensing. The rights abuse in intellectual property licensing may not only result in the loss of the licensees, but also disturb the order of competition in relevant market. Most countries and regions has special provisions for this, China isn't one of them. Because of that, the study about antitrust regulations for intellectual property licensing is necessary and urgent.

Besides the preface and conclusion, the paper is divided into four chapters:

Chapter one begins with the analysis of monopoly attribute and antitrust obligations of the IP rights. In this chapter, I defined the rights abuse in IP field, and analyzed the relationship between intellectual property licensing and anti-trust.

Chapter two is about the basic classification and the specific characteristics of competition restrictions in IP licensing. This chapter can lay the foundation for the construction of antitrust regulations of IP Licensing.

Chapter three is the analysis and comparison about the relevant provisions of the United States and the European Union. Through the analysis, it can provide a reference for the construction of antitrust regulations of IP Licensing.

In chapter four, the paper proposed the basic idea about building the

antitrust regulations for IP licensing combined with reality of our country. Specifically, it is about establishing different regulations for horizontal and vertical competition restrictions in IP licensing, and building the antitrust “safety zone” for competition restrictions in IP licensing.

The antitrust regulation system for intellectual property licensing found a clear legal basis for it, more importantly; the system will give us the basic ideas and guiding principles about evaluating licensing restraints, which is very important to the implementation of the law.

Key words: Licensing of Intellectual Property; Abuse of rights; Antitrust Regulations

目 录

引 言	1
第一章 知识产权许可与反垄断的关系分析	3
第一节 知识产权的垄断属性与反垄断义务	3
一、知识产权垄断属性分析	3
二、知识产权的反垄断义务	4
第二节 知识产权许可与权利滥用	7
一、权利滥用的界定	7
二、知识产权领域的权利滥用	8
三、知识产权许可与反垄断法的关系	9
第二章 知识产权许可中的限制竞争行为	11
第一节 知识产权许可中限制竞争行为的基本分类	11
一、横向限制竞争行为	11
二、纵向限制竞争行为	12
第二节 知识产权许可中特有的限制竞争行为分析	13
一、知识产权许可中的回授	13
二、交叉许可与专利联营	15
三、拒绝许可	17
第三节 知识产权许可中其他典型限制竞争行为分析	19
一、知识产权许可中的领域和地域限制	19
二、知识产权许可中的转售价格限制	21
三、知识产权许可中的搭售行为	23
第三章 美国和欧盟知识产权许可反垄断典型立法及实践评析	26
第一节 美国知识产权许可领域的反垄断规制分析	26

一、知识产权与反托拉斯法关系之明确	26
二、知识产权许可中反托拉斯法适用的一般原则	27
三、知识产权许可中反托拉斯法适用的分析方法	27
四、反托拉斯“安全区”和常见的限制性条款	28
第二节 欧盟知识产权许可领域的反垄断规制分析	28
一、适用的范围和协议类型	29
二、豁免制度及其适用	30
第三节 美国与欧盟知识产权许可反垄断规制的比较与借鉴	31
一、美国与欧盟知识产权许可反垄断规制的差异性	31
二、美国与欧盟知识产权许可反垄断规制的趋同性	32
第四章 我国知识产权许可反垄断规制的构建	33
第一节 我国知识产权反垄断规制的相关立法及评析	33
一、我国知识产权领域反垄断规制的相关规定	33
二、我国知识产权领域反垄断规制中存在的问题	34
第二节 我国知识产权许可反垄断立法与实践的完善	34
一、界定知识产权许可的反垄断规制范围	35
二、分类规制知识产权许可领域的限制竞争行为	36
三、确立合理分析原则	37
四、限缩性引入本身违法原则	41
五、明确知识产权许可领域反垄断豁免	43
结语	46
参考文献	48

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Analysis of the Relationship between IP Licensing and Antitrust	3
SUBCHAPTER 1 MONOPOLY ATTRIBUTE AND ANTITRUST OBLIGATIONS OF THE IP RIGHTS	3
Section 1 Analysis of the IP Rights' Monopoly Attributes	3
Section 2 Antitrust Obligations of the IP Rights	4
SUBCHAPTER 2 IP LICENSING AND RIGHTS ABUSE	7
Section 1 Definition of Rights Abuse	7
Section 2 Rights Abuse in the IP Field	8
Section 3 Relationship between IP Licensing and Antitrust Law.....	9
Chapter 2 Competition Restrictions in IP Licensing	11
SUBCHAPTER 1 BASIC CLASSIFICATION OF COMPETITION RESTRICTIONS IN IP LICENSING	11
Section 1 Horizontal Competition Restrictions in IP Licensing.....	11
Section 2 Vertical Competition Restrictions in IP Licensing	12
SUBCHAPTER 2 UNIQUE COMPETITION RESTRICTIONS IN IP LICENSING	13
Section 1 Grant Backs.....	13
Section 2 Cross-licensing and Pooling arrangements	15
Section 3 Refusal to License.....	17
SUBCHAPTER 3 OTHERS TYPICAL COMPETITION RESTRICTIONS IN IP LICENSING	19
Section 1 Field and Region Restrictions in IP Licensing	19
Section 2 Resale Price Restrictions in IP Licensing	错误! 未定义书签。1

Section 3 Tying Arrangements in IP Licensing.....错误！未定义书签。3

Chapter 3 Analysis of the Antitrust Legislations and Practice of IP Licensing in the United States and the European Union

..... 错误！未定义书签。6

SUBCHAPTER 1 ANALYSIS OF THE ANTITRUST LEGISLATIONS AND PRACTICE OF IP LICENSING IN THE UNITED STATES

错误！未定义书签。6

Section 1 the Relationship between IP and the Antitrust Law..错误！未定义书签。6

Section 2 General Principles of Antitrust Law Applies in IP Licensing错误！未定义书签。7

Section 3 Evaluation of Antitrust Law Application in IP Licensing 错误！未定义书签。7

Section 4 Antitrust “Safety Zone” and Restrictive Provisions .错误！未定义书签。9

SUBCHAPTER 2 ANALYSIS OF THE ANTITRUST LEGISLATIONS AND PRACTICE OF IP LICENSING IN THE EUROPEAN UNION

错误！未定义书签。8

Section 1 Limits and Agreement Types of Application28

Section 2 Application of Exemption Regulation29

SUBCHAPTER 3 COMPARISON AND REFERENCE ABOUT THE ANTITRUST LEGISLATIONS AND PRACTICE OF IP LICENSING IN THE UNITED STATES AND THE EUROPEAN UNION.....

30

Section 1 Differences of U.S. and EU on IP Licensing Antitrust Regulation ..31

Section 2 Convergence of U.S. and EU on IP Licensing Antitrust Regulation 32

Chapter 4 Construction of Antitrust Regulation of China's IP Licensing

33

SUBCHAPTER 1 ANALYSIS OF THE ANTITRUST LEGISLATIONS OF IP LICENSING IN CHINA

33

Section 1	Antitrust Regulation of IP Licensing in China	33
Section 2	Problems in China's Antitrust Regulation of IP Licensing	34
SUBCHAPTER 2 IMPROVE THE ANTITRUST REGULATION AND PRACTICE OF IP		
	LICENSING IN CHINA	34
Section 1	Define the Application Range of the Antitrust Regulation of IP Licensing	35
Section 2	Establish Different Regulations for Different Competition Restrictions	36
Section 3	Establish the Rule of Reason	37
Section 4	Establish the Rule of Unlawful Per Se with Limits	41
Section 5	Clear and Definite Exemption Regulation	43
Conclusion		46
Bibliography		48

厦门大学博士论文摘要库

引 言

随着经济全球化进程的加快，知识产权已经成为企业取得市场竞争优势的重要手段，也是决定一个国家和地区经济发展的重要因素。知识产权通过对人们特定知识产品在一定期限内的专有权利的确认为和保护，来鼓励知识产品的生产、传播和利用。为保护知识产权人发明创造的积极性，促进整个社会知识产品的增加，最终实现技术进步基础上的社会整体效益的提高，知识产权法确立了权利人对其所拥有的知识产权在一定期限和地域内的垄断权利。

由于知识产权在全球市场竞争中的作用越来越大，知识产权作为一种垄断资源越来越受到重视，与此同时，也就极易出现知识产权被滥用的情形。知识产权许可是权利人利用其知识产权的重要方式，相较于权利人自己使用其知识产权而言，知识产权许可涉及到了许可方、被许可方以及社会大众等多方主体，故而更容易产生许可方滥用知识产权阻碍市场有序竞争的情况。在我国最著名的例子莫过于中国 DVD 产业对阵跨国专利联盟的失败。由于许可费用的高昂，中国 DVD 产业只能被动接受，转为替国外品牌做代工，最终导致一个占全球产量 80% 的产业基本失去了自己的品牌。而事实上，在 DVD “专利池（Patent Pool）” 中包含了许多并不必要的专利技术，却同样收取不合理的专利许可费。由此可知，对于知识产权许可行为，不仅仅应当由知识产权制度进行规制，同时更不能缺少反垄断法的规制。

我国于 2008 年发布了《国家知识产权战略纲要》，将知识产权的发展上升到了战略高度，其中的战略重点之一即在于防止知识产权的滥用，维护公平竞争的市场秩序和公众合法权益。反垄断法之目的就在于预防和制止垄断行为，保护市场公平竞争，提高经济运行效率，维护消费者利益和社会公共利益，促进经济健康发展。因此，在保护知识产权权利的同时，我们应当意识到知识产权被滥用的不利后果，运用反垄断法对滥用知识产

权的行为加以规制。

我国于 2008 年 8 月 1 日起开始施行《中华人民共和国反垄断法》，从而将知识产权滥用问题纳入到了反垄断的规制之中。但与美国、欧盟等国家和地区相比，我国的知识产权许可的反垄断规制仍然存在着规定过于分散和笼统，缺乏法律适用性等诸多问题。因此，本文研究的重点即在于通过对知识产权许可中限制竞争行为的具体分析，同时借鉴美国和欧盟的立法与实践，完善我国知识产权许可的反垄断规制，从而能更好地指导我国知识产权许可反垄断规制的司法实践。

第一章 知识产权许可与反垄断的关系分析

第一节 知识产权的垄断属性与反垄断义务

一、知识产权垄断属性分析

知识产权是“基于创造性智力成果和工商业标记依法产生的权利的统称”。^①可以说，知识产权是随着人类社会科技的发展而逐渐形成和发展的一种私权，它虽然具有民事权利的最本质特点，但作为一项新型的权利，其亦有自身所特有的特点。知识产权除了具有时间性、地域性等特征外，排他性也是其重要特征之一。也正是基于知识产权的排他性特征，知识产权成为了一种合法的垄断权。知识产权的排他性，也称为专有性或独占性，其含义可解释为：“专为权利人所享有，非经法律规定或权利人同意，任何人不得占有、使用、处分”。^②

从经济学的角度出发，知识产品具有公共属性，在消费上具有非排他性和非竞争性，但知识产品本身却具有很高的经济价值和社会价值，对于知识产品的创造者和拥有者而言，在没有知识产权制度的情况下，其无法完全控制知识产品的复制和流通，知识产品的创造者和拥有者的私人利益也就无法实现。因此，逐渐地他们更倾向于不将知识产品投入市场，这样做的后果是知识产品的创造者和拥有者的个人利益以及社会的公共利益都无法实现最大化，更是一种对知识产品资源的浪费。知识产权制度的产生从一定程度上讲就是为了改变这种知识产品领域的“公地悲剧”与“反公地悲剧”。^③

^① 刘春田主编. 知识产权法（第三版）[M]. 北京:中国人民大学出版社, 2007. 7.

^② 冯晓青, 唐超华主编. 知识产权法[M]. 长沙:湖南大学出版社, 2001. 14.

^③ 经济学上的“公地悲剧”理论源自加州大学教授 G·哈丁(Garrett·Hardin)于 1968 年发表的《公地的悲剧》(“The Tragedy of Commons”)一文, 在涉及到公共领域的资源使用时, 由于产权的无排他性特征, 使得个人在决策时只考虑个人的边际收益大于等于个人的边际成本, 而不考虑其行动给别人造成的损失和所带来的社会成本, 最终造成这一无限制的经济系统的崩溃。“反公地悲剧”理论则是美国的 M·黑勒教授(Michael·Heller)于 1998 年提出的, 其在发表的《反公地悲剧》(“The Tragedy of Anti - Commons”)一文中指出, 公共资源由于其特有的产权性质所决定, 不仅存在着被过度利用的情形, 同时也存在着低效、无效利用的情形, 即所谓的“反公地悲剧”。在知识产品兴起和发展的过程中, 既有可能出现“公地悲剧”的情形, 即知识产品被置于公共领域被公众随意使用甚至滥用, 而同时也有可能出现“反公地悲剧”, 即创造者、拥有者或有权力者对知识产品的使用设置种种障碍, 从而所有人都无法有效的利用知识产品。

由于知识产权的这种商品属性和社会属性，使得知识产权与市场之间有一种天然的联系，而知识产权的公共属性又促使立法者不得不对其予以特殊的保护，赋予其排他性权利。权利人对其知识产权拥有了合法垄断权，通过知识产权的制度设计，知识产品得到了有效利用，知识产权权利人的私人利益与社会公众利益得到了一定程度上的平衡。因此，从这一层面上讲，明确知识产权权利人对知识产品的排他性权利，是很有必要的，这也是知识产权垄断属性在经济学上的体现。

具体而言，知识产权的垄断性主要有以下特点：第一、知识产权垄断的法定性，由于知识产权的公共产品属性知识产权专有权利的取得主要是依据法律的规定，除著作权外其它权利需要有关主管机构的审核和批准，并非像一般物权天然地具有排他性；第二、知识产权的垄断性受到一定的时间和地域的限制，因为知识产权的保护对象与一般物权不同，知识在复制和使用过程中不会造成有形的损耗，鉴于知识在社会大众中传播和发展的需要，知识产权的排他性权利，也就是垄断性的权利不可能不加以限制，法律为其设定了一定的时间和地域限制，这种限制是必须的，因为这种垄断性权利可能成为经济垄断的原因之一，随着科技对人类社会、经济生活影响的逐步加深，可能会成为经济垄断的重要原因。因此，对于知识产权权利滥用的限制，也是本文讨论的核心所在。

二、知识产权的反垄断义务

（一）知识产权权利扩张与利益平衡要求

随着科学技术的进步与发展，知识产权制度也在随之不断发展，知识产权制度逐渐开始向保护知识产权权利人的方向倾斜。由于科技水平的提高，侵犯知识产权的行为方式也更加隐蔽、多样，侵权的成本也更低，知识产权制度向权利人的倾斜从这一角度讲似乎有其必要性。但同时，种种人为的因素也在积极影响着知识产权制度，导致知识产权权利的不断扩张。以美国为例，知识产权法在保护客体、保护期限、责任范围等各方面向公共领域进行了全面的扩张，这也影响了整个国际社会的立法取向，形成了一种知识、技术和信息垄断的立法趋势。

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