

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2005120151

UDC_____

专利质权研究

廈門大學

硕士学位论文

专利质权研究

Studies on patent pledge

万仁平

万仁平

指导教师: 古祖雪教授

指导教师姓名: 古祖雪 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2009年3月

论文答辩时间: 2009年5月

学位授予日期: 2009年 月

答辩委员会主席: 黄健雄

评阅人: _____

厦门大学

2009年3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): 万仁平

2009年4月1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）：万仁平

2009年4月1日

内 容 摘 要

随着市场经济的发展，专利技术已经成为企业致胜的关键因素；专利质权制度作为技术与资本之“桥梁”，却未能助企业越融资难之“鸿沟”。欲实现创新型国家之目标，急迫需要深入开展专利质权之研究。

笔者从专利权价值角度，就专利权具有的时间性、权利内容的多元性与多重性特征，论述了专利质权制度不宜采用物权担保的质权制度。后以哲学价值分析方法，论述了确立效率价值必要性，继而用经济风险分析方法，列举了专利质权的主要风险类型，从而为制度完善设定了目标。为解决专利融资困难，笔者从功能角度，比较分析了国内外专利融资情况，并在此基础上，就流质解禁的原则、立法体例选择与质权机制的完善展开了深入的研究，最后，提出了有关配套机制建设的设想。

本文共分三章对专利质权制度进行了研究。第一章“专利质权的理论”，概述了专利权、专利质权的特征，并进行了价值分析、风险分析，为后文的论述作好理论铺垫。第二章“专利质权的实践”，通过多视角、多层次地考察国外专利融资实践、国内专利质押融资实践与主要做法，探讨了专利质权制度完善的思路。第三章“专利质权的制度完善”，遵循效率价值主导思路，在借鉴国内外有效的经验与做法基础上，提出了流质解禁、体例创新等见解，同时特别关注地提出配套制度与机制建设初步意见。

本文创新之处是系统论研究方法，不仅注重了研究成果系统性，而且在研究过程中注意体现对背景因素影响的关注。

论文主要观点是现行物权担保质权制度不适用于专利质权制度，专利质权制度重新建构应当确立效率价值为首要价值。

关键词：专利质权；流质；研究

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

With the development of the market economy, patent technology has become a key factor to win victory in business competition. As a 'bridge' of the technology and capital, patent pledge system failed to help enterprises overcome the difficulty of financing. To achieve the goal of creating an innovative country, it is urgent to carry out an intensive research on the patent pledge.

In this paper, from the angle of the property value of the patent right, the author analysed the characteristics of the patent right, which is the timeliness, content diversity and multiplicity, and set forth the reasons why the patent pledge legal system is not in a condition to adopt the pledge legal system of real security. Then, the author expatiated on Value philosophical analysis methods, addressed the need to establish the efficiency value. Afterwards, with risk economics analysis methods, the author listed the main risk types of the patent pledge, so as to set a goal to improve the system. In order to resolve a difficulty of financing for the patent, the author started from the function analysis, comparatively analysed the situation of the patent financing both at home and abroad. And on this basis, the author put forward the opinions on the principles of the rescinding of the fluidity contract, the selection of the legislation model and the the perfection proposal of the pledge system. Finally, A tentative plan on the construction of the complementary mechanism was proposed .

The paper did systemic research on the patent pledge system in three chapters. The first chapter is 'The theory of the patent pledge'. In this chapter, the author outlined the features of the patent right and patent pledge and performed a value and risk analysis, making a theoretical basis for the following text. The second chapter is 'The practice of the patent pledge'. In this chapter, though the multi-angle, multi-level investigation of the foreign patent financing practice, the domestic patent pledge financing practice and main measures, it enlightened the thought for the perfection of the patent pledge system. The third chapter is 'The perfection of the patent pledge system'. In this chapter, the author took efficiency as the value introduction, used both

the internal and external experience and beneficial methods for reference, as a result, the author put forward the ideas of rescinding the fluidity contract and innovating the regulations, at the same time, especially focused on the construction of the complementary systems and mechanisms.

The innovation of this paper lies in the System theory research methods. The author not only focused on the systematicness of the research results, but also paid attention to the effects of the background factors during the research.

The main point in the paper was that the existing pledge legal of security system does not apply to the patent pledge legal system, The re-construction of the patent pledge system ought to establish the efficiency value as the primary one.

Keywords: Patent pledge; Fluidity contract; Study

目 录

引 言	1
第一章 专利质权的理论	3
第一节 基本概念	3
一、专利权概念与特征	3
二、专利质权概念与特征	5
第二节 专利质权的价值	7
一、价值分析理论概要	7
二、专利质权的制度价值	8
第三节 专利质权的风险	11
一、专利权的价值风险	11
二、专利权的制度风险	12
三、专利权的交易风险	13
四、小结	13
第二章 专利质权的实践	14
第一节 国外实践	14
一、专利技术大国情况概要	14
二、日本：让与担保	15
三、美国：动产担保与信托担保	17
四、经验启示	19
第二节 国内实践	22
一、实施概况	22
二、主要做法	24
三、小结	26
第三章 专利质权的制度完善	27
第一节 解除流质担保禁止	27
一、确立制度的效率优势	27
二、创新制度的体例模式	29

第二节 变革专利质权内容	31
一、制定流质的衡平机制	31
二、采用登记对抗原则	31
三、允许预登记	32
四、扩大质权人的权利保护范围	32
五、设立质权保护期间制度	33
第三节 相关配套机制建设	34
一、创设预评估机制	34
二、创设专利质权保证保险	35
三、建立高效的专利信息平台	35
结 语	37
参考文献	38

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Foreword	1
Chapter 1 The theory of the patent pledge	3
Subchapter 1 The basic concept	3
Section 1 Concept and characteristics of patent.....	3
Section 2 Concept and characteristics of patent pledge	5
Subchapter 2 The value of patent pledge	7
Section 1 The summary of the theory of value analysis.....	7
Section 2 The value of the pledge system.....	8
Subchapter 3 The risks and analysis of the patent pledge	11
Section 1 The risks of patent value	11
Section 2 The risks of the existing patent system	12
Section 3 The Market risks of patent	13
Section 4 The summary	13
Chapter 2 The practice of the patent pledge	14
Subchapter 1 The overseas practice	14
Section 1 The summary of the major patente countries	14
Section 2 Japan: transferring guarantee	15
Section 3 America: chattel guarantee and confidence guarantee	17
Section 4 The experience enlightenment	19
Subchapter 2 The domestic practice	22
Section 1 The summary of the implementation	22
Section 2 The primary practice.....	24
Section 3 The summary.....	26
Chapter 3 The perfection of the patent pledge system	27
Subchapter 1 Rescind the Prohibition of fluidity contract	27
Section 1 Establish the efficiency advantage	27
Section 2 Innovate the policy style.....	29
Subchapter 2 The changes of the content of the patent pledge	31
Section 1 Establish the balance system for the fluidity contract	31

Section 2	Adopt the pledge registration confrontation	31
Section 3	Permit of the pre-registration	32
Section 4	Enlarge the scope of the pledgee's right protection	32
Section 5	Establish the term system of the pledge protection	33
Subchapter 3	Related mechanisms	34
Section 1	Create pre-assessment mechanism.....	34
Section 2	Create a patent right pledge of insurance	35
Section 3	Establish an efficient patent information platform	35
Postscript	37
References	38

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

法律的变革，历来与经济和社会的发展紧密相联。

中国经历三十年改革开放后，发展面临着新的挑战，粗放型的经济模式已经无法适应国际化市场竞争，技术创新与制度创新成为我国发展经济的关键措施。

为实现我国向创新型国家转变，帮助中小企业解决融资难。促进知识产权质押融资已成为国家政策，2008年6月，《国家知识产权战略纲要》明确提出：引导企业采取知识产权质押等方式实现知识产权的市场价值。

全国每百万人拥有专利约20件^①，而实际能够付之投入生产使用的更不到总数的25%。^②与日本、美国等技术成果转化率高达到70-80%发达国家相比，我国专利权质押融资的社会潜在性需求巨大的。

专利权质押融资，作为解决中小企业融资难的方案之一。早在1996年国家专利局颁布了《专利权质押合同登记管理暂行办法》，2007年银监会发布《关于商业银行改善和加强对高新技术企业金融服务的指导意见》，鼓励银行向企业提供知识产权质押贷款业务，然而实践中效果甚微，专利质权制度远远难以承担解决广大科技型中小企业融资困难的重任。

2008年，美国金融危机导致了各国经济发展放缓，甚至负增长，我国沿海地区中小企业出现大面积的关闭与停产，但部分技术创新做得好的中小企业却逆势而上。这种现象表明，若能大力推进我国企业技术创新，定能变危为机，给我国经济发展带来新动力。

专利质权研究无疑可为这一转机提供法律技术上的支持。纵观我国专利质权制度研究，大致可分为三个阶段。第一阶段，就是担保法刚出台的前几年（约1995—1998年），主要是对专利权质押合同管理暂行办法等理论性研究。第二阶段，是关于制定民法典与物权法起草时期（约1999—2002年），主要包括知识产权是否归为民法典，以及物权担保与知识产权质权的基本范畴研究；第三阶段，

^①王蔚，潘清．未来五年上海每百万人口发明专利授权量将达200件以上 [EB/OL]．
<http://www.madeinchina.cn/thread-17-23540-1-1.htm>. 2008-01-26.

^②史宝珠．关于加强政府引导加速推进专利技术转化实施的建议[EB/OL].
http://www.sipo.gov.cn/sipo/ztxx/zscqbft/zgipzlyj/200605/t20060531_101328.htm. 2006-2-14.

国家知识产权战略出台前后（约 2005—2008 年），主要是对专利权价值的实用研究。

从现有专利质权研究来看，结合专利融资等需求方面的研究缺乏。

本文将结合专利制度和担保制度，从专利融资实用的视角，对专利质权的制度完善进行研究。由于融资直接涉及国家的金融制度，而金融制度又是国家的核心制度，深刻影响着企业的融资选择方案，对专利融资也将起着非常重大的影响。将专利质权制度完善置于金融环境背景中进行考察研究，才能准确地把握专利质权制度变革的原则与方向。

基于已有理论研究成果基础及以上的系统性关联认识，本文的论述将紧紧围绕实践的需求展开研究，以期为专利质权制度创新提供思路与参考。

第一章 专利质权的理论

第一节 基本概念

一、专利权概念与特征

(一) 专利权概念

专利权是指法律赋予专利权人对其获得专利的发明创造在一定范围内依法享有的专有权利。

专利权人的权利大体包括四个方面的内容：第一，专利权人享有实施其专利技术的独占性权利。第二，有禁止他人实施其专利技术的权利。第三，有处分其专利的权利。第四，有在产品或包装上注明专利标记的权利。

专利权人的义务包括：公开发明创造的内容，依法向专利管理部门缴纳专利年费。

(二) 专利权的主要特征

研究一种权利的法律特征，是为了弄清楚该权利在主体、客体、内容等方面的特点，并把它和其他的权利区别开来，才能指导人们的学习和司法实践。

多数学者认为：专利权具有四个方面的法律特征：一是独占性、二是客体的公开性、三是法定授权性、四是效力具有局限性。^①但从专利质权对象角度考察，至少其中两个方面明显不属于区别性特征。

第一、独占性（或称垄断性）。与物权的对世权特征是虽然存在区别，但在法律效果上有高度的一致性，即权利主体的权利保护可以对抗任何人，也就是法律效力的绝对性。

第二、法定授权性。专利权需要通过行政程序申请而取得，而物权则无须行政授权可以直接取得，尽管有此种差别，但对两种权利的实际价值却不起作用。

因此，这种四个特征的分析观点，至少在专利质权研究时是不妥当的。

刘春田教授提出，专利权的财产权属性可表述为专利权的时间性与权利内容

^① 吴汉东主编. 知识产权法 [M]. 中国政法大学出版社, 1999. 8.

的多元性与多重性两大特征。^①笔者认为，它反映了专利权在的财产价值属性特点，表达了专利权与物权之间的区别特征。

第一、时间性。专利权的对象(“知识”)本体上，具有永不磨损的品质；另一方面，作为一种工具，其有用性在时间上又是有限的。对象的永不磨损性和它有限的有用性之矛盾，为专利权保护期的长短确立了一个界定原则。同时，考虑创造者的投入与合理回报，并平衡权利人和社会公众的利益，设计出一个时间段，在这个时段中，就是法律赋予权利人的保护期限。然而，物权根本就不存在所谓的权利保护时间的限制。

第二、权利内容的多元性与多重性。在对“知识”的利用中，所有方式都可以不受时空限制而合法共存，都会给权利人带来相应的利益。由于专利权是一种技术信息，其“知识”特点，完全有可能允许专利权多重行使而并行不悖，如专利技术可由权利人自己使用，也可许可其他人使用。作为专利权的行使，所带来都可以是“知识”财产上的经济收益。专利权的使用，“知识”越用越体现价值，而物越使用，价值损耗越大、价值越来越低。就物权本身而言，权能的行使主要包括占有、使用、收益与处分。物权客体的特定性与唯一性，决定了其权能多数情况下只能分别行使。

(三) 专利权特征的意义

由于《物权法》把专利质权归在第十七章第二节权利质权中，明确规定其是一种担保物权。实质上这种归类并未根本上关注到专利权作为财产权的特殊性。

就担保物权的财产价值而言，一般物权所指有体物，包括动产与不动产等，其财产价值是较为稳定的；专利权价值的稳定性方面，远不如一般有体物，由于专利技术的公开性可以推动新的创新，专利技术价值会面临降低危险，也可能因为权利保护临近最后期限而价值减低，相反，专利技术还可能因为专利实施、转让而带来巨大的收益。因此专利权的两大特征都在不同时间、不同程度上对专利权价值带来深刻的影响。专利权价值的变动性特点，已不是一般有体物的共性特征，故此，在以财产价值为主要保障前提的担保法体系中，物权担保是不能完全包容专利质权的。然而，我国专利质权制度长期设置在权利质权制度之下，并且权利质权也仅仅是动产质权的“附属品”，没有太多自身独立的法律品格。

^① 刘春田. 知识产权解析 [J]. 中国社会科学, 2003, (4): 120.

基于以上认识,笔者认为,专利质权不宜套用物权担保中质权制度的法律范式,而需要寻找与专利权特点相符的制度规则。

二、专利质权概念与特征

(一) 相关概述

1. 专利质权对象——限于发明专利

我国专利法中所指专利类型,包括发明专利、实用新型与外观设计三种。考虑到巴黎公约、TRIPS 等国际条约对专利的普遍认识,一般均仅指发明专利。本文也将采用这种做法,以便于在考察国外相关制度实践时,不致于扩大理解到其他类型专利。如无特别说明,仅限指发明专利。

2. 质权与质押的含义

质权与质押,一般情况下两者可以通用。通常所说的质押制度,也就是质权制度。严格区分的话,质押与质权还是存在一定的内涵差异,质押侧重于对质权设定行为的表达,质权侧重于行为而导致的权利结果。当然,由于担保标的对象是一种权利,质权,更符合中文汉语表述,即“以权利为质”。另外,法律实务通用两名词也已经形成了一种惯例。

(二) 专利质权的概念

专利质权,是指债务人或第三人把专利权以登记的方式供作担保的财产权,若债务人届期不能履行债务时,债权人有权就其价值优先受偿的权利。

专利质权的实质内容是对质押专利权的交换价值的直接支配权,并以此来担保债权的优先受偿,质权人可以对抗质押专利权的持有人和第三人。

(三) 专利质权的特征

1. 区别于著作权质权的特征

(1) 权利保护的时间性因素方面,专利权保护期限是明确更短。专利权保护自申请之日起到权利终结期限是确定的,发明专利仅为 20 年,而著作权的保护期限大多数是不确定的,与著作权人的自然生存年龄的不可预知相一致,外加著作权人死后 50 年,即使未发表作品,著作权的保护期限也有 50 年。一般来说,著作权的保护期限尽管有限,但相对于专利权的保护期限而言,其时间的影响小得多。

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