

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 200408047

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

美国 337 条款调查应对策略之实证研究

——从中国出口企业应对实例出发

Positive Study on the Tactics How to Tackle

Section 337 Investigation in USA

——From the Answer Examples of Chinese Export Enterprises

牟 燕

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: 2007 年 4 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2007 年 4 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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



## 内 容 摘 要

当前美国 337 条款调查已经成为中国出口产品进入美国市场的重要障碍。本文以中国出口企业历年来的应诉实例为切入点,探讨这些案例所反映的调查特征,发现存在的主要问题,结合法律规定和具体案例研究“337 调查”程序与实体方面的应对策略,从具体案例中吸取教训,总结经验。取材主要是涉中案例,更具说服力,特别是成功案例,希望借此增强国内企业应诉的信心。

除前言和结论外,本文共分四章,主要内容如下:

第一章介绍了中国出口企业应诉美国“337 调查”的现状和存在的问题。详细统计了历年来中国企业的出庭情况,案件的审理结果以及产生这些结果的主要原因。虽然整体来看,中国企业的应对情况并不理想,但出庭案件绝大部分都没有针对中国企业发布排除令,因此中国企业最欠缺的是积极的应诉态度。同时,多年来的应诉实例反映,企业不应诉的比例并没有因为经验的积累而有所降低。

第二章阐述了应对“337 调查”在程序方面可采用的策略,包括原告起诉中的策略、被告答辩中的策略,发现程序中应采取的策略和促使原告撤诉、和解的策略及利用简易程序获得有利裁决的策略等。

第三章以侵犯专利权的调查案件为中心,阐述了应对“337 调查”实体方面可采用的策略,探讨了侵犯专利权行为的认定标准、不构成侵犯专利权行为的抗辩,包括主张原告专利权无效的四种抗辩,主张原告专利权不可强制执行的三种抗辩以及方法专利的三种特别规定。

第四章阐述了应对“337 调查”的整体策略,包括政府在应对“337 调查”中应担负起更多的责任,发挥行业协会的组织、协调作用。企业面对 337 条款调查首先要加强知识产权保护意识,一旦涉诉应着力从程序、实体两方面加强诉讼策略研究和设计。

**关键词:** 337 条款调查; 知识产权; 专利

## ABSTRACT

Currently Section 337 investigation of USA has already become an obstacle to Chinese products to enter into American market. The text takes the answer examples of Chinese enterprises as cut-in point, discusses the character and problems reflecting from these cases, combines rules of law and case study to research the countermeasures about procedure and entity aspects of Section 337 Investigation, analyses lessons and summarizes experiences. The text Chooses cases in relation to China, especially successful cases. The author hopes to boost up Chinese enterprises' confidence to answer by this way.

Except preface and conclusion, the text comprises four chapters and primary contents as follows:

Chapter 1 introduces the actuality and existent problems that Chinese enterprises deal with Section 337 Investigation, the results and causations. Although the circumstances were not ideal in a whole, the cases Chinese defendants attending were rarely issued exclude order. The most problem of Chinese enterprises is short of active answer attitude. At the same time, these cases reflect that the rate of default is not decline as experiences accumulating.

Chapter 2 focuses on the tactics about procedure aspect of dealing with Section 337 Investigation, including complaint, answer, discovery, urging complainant to withdraw, reconciliation and using summary verdict.

Chapter 3 takes patent infringement cases as point, focuses on entity tactics of dealing with Section 337 Investigation and discusses cognizance standards of patent infringement and objections.

Chapter 4 focuses on whole strategies of dealing with Section 337 Investigation, including government should take on more duty, guild should exert organizing and harmonizing function, enterprises should strengthen intellectual property protection and reinforce litigation tactic study and plan as becoming defendants.

**Keywords:** Section 337 Investigation; intellectual property; patent

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

|   |    |
|---|----|
| 前 言 .....                                   | 1  |
| <b>第一章 中国出口企业应对“337 调查”的现状及其存在的问题</b> ..... | 3  |
| <b>第一节 中国出口企业应对“337 调查”的现状</b> .....        | 3  |
| 一、中国大陆地区已成为美国“337 调查”的最大受害国 .....           | 3  |
| 二、美国对华“337 调查”增长的原因 .....                   | 4  |
| 三、中国内地出口企业应对“337 调查”的情况及特征 .....            | 4  |
| <b>第二节 中国出口企业应对“337 调查”时存在的主要问题</b> .....   | 8  |
| 一、知识产权意识淡漠，很少在国外申请知识产权保护 .....              | 8  |
| 二、受到“337 调查”时，应诉不积极 .....                   | 8  |
| 三、对知识产权保护和“337 调查”存在一些认识误区 .....            | 9  |
| <b>第二章 应对“337 调查”之程序策略研究</b> .....          | 10 |
| <b>第一节 调查启动阶段的应对策略</b> .....                | 10 |
| 一、调查启动阶段的主要程序性规则 .....                      | 10 |
| 二、作为原告的起诉策略 .....                           | 12 |
| 三、作为被告的答辩策略 .....                           | 14 |
| <b>第二节 发现程序的应对策略</b> .....                  | 15 |
| 一、发现程序的主要取证方法 .....                         | 15 |
| 二、发现程序中的不作为或不合作 .....                       | 17 |
| 三、发现程序的主要应对策略 .....                         | 18 |
| <b>第三节 调查终止与裁决阶段的应对策略</b> .....             | 20 |
| 一、促使原告撤诉的策略 .....                           | 20 |
| 二、和解策略 .....                                | 21 |
| 三、同意令的理解及注意事项 .....                         | 23 |
| 四、最终裁决 .....                                | 24 |
| 五、善用简易裁决节约诉讼成本 .....                        | 25 |

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| <b>第三章 应对“337 调查”之实体策略研究</b> .....    | 27 |
| <b>第一节 侵犯专利权行为的认定</b> .....           | 27 |
| 一、获得专利权的条件.....                       | 27 |
| 二、侵犯专利权行为的种类.....                     | 28 |
| 三、专利权侵权认定中权利主张的解释规则.....              | 29 |
| <b>第二节 不构成侵犯专利权的主要抗辩</b> .....        | 31 |
| 一、专利无效的抗辩.....                        | 31 |
| 二、专利不可强制执行的抗辩.....                    | 36 |
| 三、方法专利的特别规定.....                      | 38 |
| <b>第四章 应对“337 调查”之整体策略研究</b> .....    | 42 |
| <b>第一节 政府职能的发挥</b> .....              | 42 |
| 一、政府应持同美国贸易保护主义作斗争的立场和态度.....         | 42 |
| 二、政府在应对“337 调查”中应担负起更多的责任.....        | 42 |
| <b>第二节 行业协会组织协调作用的发挥</b> .....        | 43 |
| 一、无汞碱性电池案的经验总结.....                   | 43 |
| 二、行业协会应积极发挥组织协调作用.....                | 44 |
| <b>第三节 企业的根本出路在于制定和实施知识产权战略</b> ..... | 44 |
| 一、全面增强自主创新能力，以“自主产权”应对“337 调查”.....   | 44 |
| 二、建立知识产权的应警和预警机制.....                 | 45 |
| 三、一旦涉诉，要敢于应诉、善于应诉.....                | 45 |
| <b>结 论</b> .....                      | 48 |
| <b>参考文献</b> .....                     | 49 |



## CONTENTS

|   |    |
|---|----|
| <b>Preface</b> .....  | 1  |
| <b>Chapter 1 Actuality and Existent Problems That Chinese Enterprises Deal with Section 337 Investigation</b> .....   | 3  |
| <b>Subchapter 1 Actuality That Chinese Enterprises Deal with Section 337 Investigation</b> .....                      | 3  |
| Section 1 Chinese Mainland Area Has Become the Most Suffer Injury Country by Section 337 Investigation of USA .....   | 3  |
| Section 2 Causes about America Increasing Investigation against China .....   | 4  |
| Section 3 Circumstance and Character of Chinese Enterprises Dealing with Section 337 Investigation .....              | 4  |
| <b>Subchapter 2 Primary Problems of Chinese Enterprises in Dealing with Section 337 Investigation</b> .....           | 8  |
| Section 1 Be Indifferent about Intellectual Property and Apply Intellectual Property Protection Overseas Rarely ..... | 8  |
| Section 2 Respond Inactively when Encountering Investigation .....  | 8  |
| Section 3 Misconceive of Intellectual Property Protection and Section 337 Investigation .....                         | 9  |
| <b>Chapter 2 Procedure Tactics Study of Dealing with Section 337 Investigation</b> .....                              | 10 |
| <b>Subchapter 1 Responding Tactics Study in Investigation Instituting</b> .....                                       | 10 |
| Section 1 Primary Procedure Rules in Investigation Instituting .....  | 10 |
| Section 2 Instituting Tactics as Complaint .....  | 12 |
| Section 3 Answering Tactics as Defendant .....  | 14 |
| <b>Subchapter 2 Responding Tactics in Discovery</b> .....   | 15 |
| Section 1 Primary Discovery Ways .....  | 15 |
| Section 2 Nonfeasance and Noncooperation in Discovery .....   | 17 |
| Section 3 Primary Responding Tactics in Discovery .....   | 18 |
| <b>Subchapter 3 Responding Tactics in Termination and Verdict</b> .....   | 20 |

|                     |  |    |
|---------------------|--|----|
| Section 1           | Tactics to Urge Complainant to Withdraw .....  | 20 |
| Section 2           | Settlement Tactics .....   | 21 |
| Section 3           | Understanding and Notice of Consent Order .....  | 23 |
| Section 4           | Final Verdict .....  | 24 |
| Section 5           | Use Summary Verdict to Economize Lawsuit Expense .....   | 25 |
| <b>Chapter 3</b>    | <b>Entity Tactics Study of Dealing with</b>  |    |
|                     | <b>Section 337 Investigation</b> .....   | 27 |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>Cognizance of Patent Infringement</b> .....   | 27 |
| Section 1           | Conditions to Gain Patent Right .....  | 27 |
| Section 2           | Kinds of Patent Infringements .....  | 28 |
| Section 3           | Interpretation Rules of Patent Claims .....  | 29 |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>Primary Objections against Patent Infringement</b> .....  | 31 |
| Section 1           | Objection That Patent Is Invalid .....   | 31 |
| Section 2           | Objection That Patent Is Not Enforceable .....   | 36 |
| Section 3           | Special Rules of Process Patent .....  | 38 |
| <b>Chapter 4</b>    | <b>Whole Strategies of Dealing with</b>  |    |
|                     | <b>Section 337 Investigation</b> .....   | 42 |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>Government Function Exertion</b> .....  | 42 |
| Section 1           | Government Should Take the Position and Attitude to Contend<br>with American Trade Protectionism .....                                 | 42 |
| Section 2           | Government Should Take on More Duty in Dealing with<br>Section 337 Investigation .....   | 42 |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>Guild Exerts Organizing and Harmonizing Function</b> .....  | 43 |
| Section 1           | Experience Summarizing of the Case: Zero-mercury-added<br>Alkaline Batteries .....   | 43 |
| Section 2           | Guild Should Exert Organizing and Harmonizing Function<br>Actively .....   | 44 |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>Enterprises' Fundamental Way Consists in Constituting and<br/>Actualizing Intellectual Property Stratagem</b> .....                 | 44 |
| Section 1           | Boost up Our Innovation Ability Across-the-Board and Use<br>“Independent Property Right” responding Section 337<br>Investigation ..... | 44 |

## CONTENTS

---

|                     |   |    |
|---------------------|---|----|
| Section 2           | Establish Intellectual Property Respond and<br>Forecast Mechanism ..... | 45 |
| Section 3           | Dare to Answer and Be Good at Answering as Investigated .....           | 45 |
| <b>Conclusion</b>   | .....   | 48 |
| <b>Bibliography</b> | .....   | 49 |

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 前 言

美国 337 条款调查是美国国际贸易委员会 (the United States International Trade Committee, 简称 USITC 或 ITC) 根据地 1930 年美国《关税法》及其修订版的第 337 条的授权, 对进口中的不公平贸易行为进行调查和裁决, 为美国产业提供救济的一种行政调查, 国内通常将其简称为“337 调查”。认识到外国贸易伙伴可能的不公平行为所产生的危害, 美国要求贸易代表干预并保护其国民的知识产权, 其中最著名的法律武器之一是 337 条款, 其主要目的是保护美国的知识产权所有者免遭进口贸易的侵害。<sup>①</sup>欧共体曾向 GATT 提交了一份关于 337 条款的诉状, GATT 认定 337 条款的某些规定违反了 GATT 规则。为此, 美国于 1994 年修改了 337 条款。尽管有学者认为经过修改的 337 条款仍然违反 GATT,<sup>②</sup>但不争的事实是美国正在利用 337 条款针对进口产品发起广泛的行政调查, 并将许多产品拒于国门之外。

337 条款调查所指向的不公平贸易行为包括两类: 一般的不公平贸易行为和有关知识产权的不公平贸易行为。一般的不公平贸易行为主要指垄断和不正当竞争行为, 此类行为在威胁或者实质损害美国国内产业, 或阻碍此类产业的建立, 或限制、垄断了美国的贸易和商业时才能满足 337 条款的要求, 而有关知识产权的不公平贸易行为只要侵犯了美国版权、专利权、商标权等, 并且美国存在相关产业或相关产业正在建立, 该不公平贸易行为就违反了 337 条款。<sup>③</sup>在现实运用中, “337 调查”的绝大部分案件都与知识产权侵权有关, 特别是专利侵权。

与美国地方法院的民事诉讼程序相比, “337 调查”的主要优势在于期限短以及裁决可以针对非案件当事人两个方面。“337 调查”案件审理的时间通常需要一年, 复杂案件一般也不超过 18 个月。“337 调查”启动后, ITC 将指派一名行政法官主持调查程序, 具体程序接近美国民事诉讼程序, 但不采用陪审团, 依据的规则主要是《美国国际贸易委员会诉讼程序规则》(以下简称《委员会规则》)和《联

<sup>①</sup> GAD, MOHAMED OMAR. Impact of Multinational Enterprises on Multilateral Rule Making: The Pharmaceutical Industry and the Trips Uruguay Round Negotiations[J]. Law and Business Review of the Americas, 2003, (Fall).

<sup>②</sup> SHRIVER, ERNEST P. Separate but Equal: Intellectual Property Importation and the Recent Amendments to Section 337[J]. Minnesota Journal of Global Trade, 1996, (Summer).

<sup>③</sup> [美]美国关税法[Z].韩立余译,北京:法律出版社,1999,1-2.

邦民事诉讼规则》以及《联邦证据法》、《行政诉讼法》等。<sup>①</sup>正式听证会之前，行政法官通常会安排预审会议，明确争议问题和听证的范围。原则上，每个调查都有听证的机会。听证会公开举行，会上当事人进行交叉询问，提供证据，提出异议、主张等。行政法官在听证会后就被告的行为是否违反 337 条款、是否应当给予原告救济以及给予何种救济做出初步裁决。如果 ITC 在 45 天内未做出复审决定，初步裁决就成为 ITC 的最终裁决。当事人对初步裁决不服，可以向 ITC 提出复审请求，ITC 的复审无论在事实方面还是在法律方面均不受初步裁决的限制，可自行审理做出判断。经过审理，ITC 认为被告违反 337 条款的，可以发布“排除令”和“停止令”。“排除令”又分为“普遍排除令”和“有限排除令”。“普遍排除令”禁止所有侵害原告权利的同类产品的进口，而不问该产品的生产商或进口商是否是调查案件的被告，这是“337 调查”的主要特色。ITC 发布的“停止令”和“排除令”并不立即生效，总统有权在 60 日内进行审查，如果在 60 日内未做否决表示，命令生效。对 ITC 的生效裁决不服，可以向美国联邦巡回上诉法院提起行政诉讼。<sup>②</sup>

“337 调查”具有限制进口的作用，已成为美国国内企业排斥国外竞争对手的重要手段。随着中国制造业的发展，以及企业跟随世界主流技术的趋势，中美贸易中知识产权冲突日益激烈，“337 调查”也成为继反倾销调查后中国产品出口美国的主要障碍。在美国“337 调查”中，中国企业多数处于被动地位。当前对“337 调查”的研究比较多，但大多集中在 337 条款、调查程序、以及“337 调查”与 GATT 和 TRIPS 的协调性方面，应对策略虽有涉及但多是宏观性的。笔者写作本文的主要目的是通过对涉及中国内地出口产品(以下简称“涉中”，未具体指明皆不包括港澳台地区)的具体案例的研究，深入研究“337 调查”的程序实务，发现应对技巧，为政府和企业决策服务。

---

① 薄守省,杨麟,周勇.美国 337 调查程序实务[M].北京:对外经济贸易大学出版社,2005.7.

② 杨国华.中美经贸关系中的法律问题及美国贸易法[M].北京:经济科学出版社,1998.104.

## 第一章 中国出口企业应对“337 调查”的现状及其存在的问题

### 第一节 中国出口企业应对“337 调查”的现状

#### 一、中国大陆地区已成为美国“337 调查”的最大受害国

美国认为仿冒给其产业界带来巨大的损失，并对公共利益造成严重威胁。在国际反仿冒联盟（IACC）的一项调查中，财富 500 强公司报告说他们每年在与假货的斗争中要花费 200 万至 400 万美元，其他一些公司甚至说要花费上千万美元。据联邦贸易委员会评估：如果铲除伪造汽车零部件的生产与销售，汽车行业将可多雇佣 21 万名工人。<sup>①</sup>在美国政府打击知识产权侵权行为的过程中，海关发挥着重要的作用。通过与其他联邦执法机构的合作，美国海关制定了一套严格的执法计划，旨在从源头上堵住假冒、盗版产品进入美国。“337 调查”正是出于这一目的而设立的制度。据美国海关报告指出，2002 年美国海关知识产权侵权查扣品国内价值创历史新高，达到 98,990,341 美元，其中有 30 种查扣品国内折算价值超过 100 万。<sup>②</sup>2003 年度美国海关扣押的有关知识产权侵权的案件共有 6500 起，侵权产品的价值相当于 9400 万美元，侵权范围包括商标、商号、版权与专利。头五个冒牌产品原产地的国家和地区为中国、中国香港、韩国、巴基斯坦和墨西哥。<sup>③</sup>

随着美国知识产权边境保护的加强，近年来频繁对中国出口产品发起“337 调查”。历史上欧、日、韩、中国台湾和大陆依次是美国“337 调查”的主要对象。<sup>④</sup>1986 年 12 月 29 日，ITC 发起了第一起针对中国内地出口产品的“337 调查”。时隔七年，1993 年 9 月 9 日，又一家中国出口企业成为“337 调查”中的被告。自此，除了 1994 年，ITC 每年都有针对中国内地出口产品发起的“337 调查”，且呈不断上升趋势。2002 年美国“337 调查”立案 17 起，对中国大陆 5 起，约占美国对全球 37 调查总数的 29%；2003 年立案 18 起，对中国大陆 8 起，约占美国对全球“337 调查”总数的

① 编辑部供稿.美国知识产权法动态三则[A].林晓云.美国法通讯(2)[C].北京:法律出版社,2004.342-343.

② 赵秋丹.海关知识产权执法情况[A].林晓云.美国法通讯(3)[C].北京:法律出版社,2004.422-425.

③ 约瑟夫·多诺胡.关于知识产权侵权的美国海关报告[A].林晓云.美国法通讯(3)[C].北京:法律出版社,2004.427.

④ 唐晓云.美国的知识产权国际保护与中美“337 争端”[J].世界经济与政治论坛,2006,(2):117-122.

44%，比 2002 年增长 60%；2004 年立案 26 起，对中国大陆 10 起，约占美国对全球“337 调查”总数的 42%，比 2003 年增长 38%；2005 年发起的 29 件“337 调查”中有 9 件涉及中国内地企业，<sup>①</sup>2006 年发起的 34 件“337 调查”中有 13 件涉及中国内地企业，当前“337 调查”已经成为中国产品出口美国的主要障碍。

截止 2007 年 1 月 1 日，ITC 针对中国内地出口美国的产品共发起“337 调查”60 起，已结案 45 起。这 60 件调查案以专利侵权为诉由的有 51 件，占有案件的 85%；以商标侵权为诉由的有 8 件，其中包括一件未注册商标侵权；以商业外观侵权为诉由的有 1 件（对于一个案件提出多项诉由的仅以主要的统计）。早期的调查多涉及服装、食品等日用消费品，1998 年后感光胶卷、光纤、磁铁、五金等工业成了调查重点，2000 年后发起了多起涉及电子产品的调查，2003 年后调查则呈现出多样性，涉及各个产业如农用车、制药、塑料制品、芯片、电池、电脑服务器、集成电路、地板等方方面面。

## 二、美国对华“337 调查”增长的原因

“337 调查”之所以成为中美贸易的焦点，有三方面因素，其一，双边贸易由来已久甚至不断增长的高度不平衡，中美贸易顺差，导致美国贸易保护主义抬头。据美方统计，2004 年美方对中贸易逆差达到 1619.78 亿美元，比 2001 年净增 789 亿美元；2005 年美国对华贸易逆差达到 2016 亿美元，同比增长 25%，大约占美国贸易逆差的 30%。<sup>②</sup>其二，中国产业结构由低成本、低附加值的产品向高附加值产品转变，出口产品结构也由“数量出口”向“质量出口”逐步转变，中国出口额中先进技术产品比重迅速提高。其三，中国企业自主知识产权的逐步建立，从而在技术上给竞争对手带来了压力。<sup>③</sup>随着中美经贸关系的进一步深入和中美贸易结构的不断改变，作为伴随中美贸易摩擦而存在的 337 条款调查在一定时间内将长期存在，并成为中美贸易摩擦的重要表现方式。

## 三、中国内地出口企业应对“337 调查”的情况及特征

总得来说，中国内地出口企业应对美国 337 条款调查的情况并不理想，依据美国国际贸易委员会“337 调查”的统计分析，1999 年至 2003 年间完成的 74 项调

① 张桂梅.337 调查对中国出口的影响及对策[J].山东社会科学,2006,(6):77-79.

② 唐晓云.美国的知识产权国际保护与中美“337 争端”[J].世界经济与政治论坛,2006,(2):117-122.

③ 刘丽靓.为打破产权壁垒,中国企业八大对策应对美国“337 调查”[N]. 证券日报,2006-4-30(A5).



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.

厦门大学博硕士论文摘要库