

国际科技合作中的知识产权侵权问题研究

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 200308150

UDC_____

廈門大學

硕士学位论文

国际科技合作中的知识产权侵权问题研究

Research on IPR Infringement in International
Science and Technology Cooperation

赵秋丹

赵秋丹

指导教师: 古祖雪教授

指导教师姓名: 古祖雪 教授

专业名称: 国际法学

论文提交日期: 2006年4月

论文答辩时间: 2006年 月

学位授予日期: 2006年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

厦门大学

2006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

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内容摘要

随着科技合作全球化的纵深发展,国际科技合作项目中侵犯知识产权的现象呈现出多发性、多样化的特点。本文结合国际科技合作中知识产权侵权的特点,分析了侵权救济中的若干法律问题,并提出了防范和降低国际科技合作中侵犯知识产权风险的策略。

第一章简述国际科技合作的概念、形式、类型及法律基础。第二章介绍了国际科技合作中知识产权侵权的形式和法律责任。国际科技合作中的侵权主要为侵犯专利权、著作权、计算机软件和商业秘密的行为;按侵权主体划分,又可分为合作方内部侵权、合作方侵犯第三方知识产权及第三方侵犯合作知识产权三类。按照法律规定,侵权人应承担相应的民事、行政或者刑事责任。由于合作项目中知识产权侵权的涉外性,在提起侵权诉讼时,应首先适用国际私法规则确定具有管辖权的法院和适用的法律,第三章对这两个问题进行了讨论。涉外知识产权诉讼一般采专属管辖原则,但有些国家也开始突破该原则。当事人可根据诉讼利益最大化原则选择管辖。在适用法律方面,除了传统的侵权行为地法外,针对知识产权侵权的特殊性,最密切联系原则和权利请求保护地法原则也得到一定程度的适用。第四章讨论国际科技合作中知识产权侵权的救济,分为侵权诉讼救济,行政、海关和刑事救济,以及非诉讼纠纷解决三个部分。侵权诉讼首先应确定当事人诉讼主体资格,尤其是在许可协议时,被许可人的诉权人资格根据许可协议性质的不同而不同。在发生侵权时,禁令和损害赔偿对权利人具有最实质性的意义,而被告人通常援引权利无效、权属不符以及“科学研究和实验”作为抗辩。除诉讼方式外, WIPO 知识产权调解与仲裁等非诉讼纠纷解决方式对国际科技合作中的知识产权侵权纠纷解决尤其具有积极意义,正越来越得到当事人的接受。最后,第五章针对国际科技合作中知识产权侵权的特点,提出了为减少国际科技合作中侵犯知识产权风险和损失可采取的若干策略。

关键词: 国际合作; 知识产权; 侵权

ABSTRACT

As the globalization of science and technology (S&T) cooperation furthers, infringement of intellectual property right (IPR) in S&T cooperation emerges as frequent and diversified phenomena. This dissertation discusses several legal issues on the remedies for infringement based on the characteristics of international S&T cooperation, and advises on tactics to prevent or reduce the risks of infringing IPR in international S&T cooperation.

The first chapter introduces the definition, forms, categories and legal basis of international S&T cooperation. The second chapter discusses the forms of and legal liabilities for IPR infringement in international S&T cooperation. IPR infringement in international S&T cooperation includes infringement of patent, copyright, computer software and trade secret. The infringement can be categorized into three types: infringement among the parties, by the parties and by a third party. The infringing party/parties shall bear civil, administrative or criminal liabilities according to law. Because IPR infringement in international S&T cooperation involves foreign elements, proper forum and applicable law should be identified firstly in an infringement lawsuit, which is the subject of the third chapter. In respect of jurisdiction, despite that the principle of exclusive jurisdiction is generally adopted, some new theories have been applied recently. The parties should choose the forum to their most interests. In respect of applicable law, besides the traditional rule of *lex loci delicti*, the law of the place of the most significant relationship and the law of the place of rights protection have also been adopted under certain circumstances. The fourth chapter discusses the remedies for IPR infringement in international S&T cooperation, including civil litigation, administrative procedures, customs measures, criminal penalties and ADR. In an infringement litigation, injunction and compensation for damages are of substantial importance to the parties. The party being sued can invoke defenses such as invalidation of the IPR, challenge of ownership and the research and experimental exemption. Additionally, ADR such as the WIPO Arbitration and Mediation is gaining popularity among the parties of IPR dispute for its unique role in dispute resolution in international S&T cooperation. Lastly, the fifth chapter advises on tactics to prevent or reduce the risks of infringing IPR in international S&T cooperation

ABSTRACT

based on the characteristics of IPR infringement in international S&T cooperation.

Key words: International S&T Cooperation; Intellectual Property Right;
Infringement

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 国际科技合作概述	3
第一节 国际科技合作的概念和特征	3
第二节 国际科技合作的形式和类型	4
第三节 国际科技合作的法律基础	6
第二章 国际科技合作中侵犯知识产权的行为和法律责任	8
第一节 国际科技合作中侵犯知识产权的行为	8
一、国际科技合作中侵犯知识产权行为发生的原因	8
二、国际科技合作中侵犯知识产权行为的类型	8
三、国际科技合作中侵犯知识产权行为的特点	11
第二节 国际科技合作中侵犯知识产权的法律责任	11
一、民事责任	12
二、行政和刑事责任	13
第三章 国际科技合作中知识产权侵权的管辖与法律适用	14
第一节 国际科技合作中知识产权侵权的管辖	14
一、涉外知识产权侵权管辖权冲突产生的动因	14
二、涉外知识产权侵权法院管辖的一般原则——专属管辖	14
三、国外司法实践对专属管辖的突破	16
四、我国涉外知识产权侵权管辖权的确定	18
五、国际科技合作中管辖法院的选择	18
第二节 国际科技合作中知识产权侵权的法律适用	18
一、涉外知识产权侵权法律选择问题产生的动因	18
二、先决问题适用的法律	19
三、涉外知识产权侵权适用的法律	21
第四章 国际科技合作中知识产权侵权的救济	24

第一节 知识产权侵权诉讼救济	24
一、诉讼主体资格	24
二、禁令	26
三、损害赔偿	27
四、侵权抗辩	30
第二节 行政、海关和刑事措施	32
一、行政措施	32
二、海关知识产权措施	32
三、刑事救济措施	33
第三节 非诉讼纠纷解决方式——WIPO 知识产权调解与仲裁	34
一、WIPO 知识产权调解与仲裁概述	34
二、调解仲裁解决知识产权纠纷的优点	34
三、程序	35
四、评价	36
第五章 国际科技合作中减少侵犯知识产权风险和损失的策略	38
第一节 调查合作方知识产权权利状况	38
一、审查知识产权的有效性	38
二、审查有无分许可权	39
第二节 国际技术许可协议中第三方侵权条款的拟定	39
一、非侵权条款	40
二、抗辩和/或补偿条款	41
第三节 侵权诉讼中积极促成和解	42
一、延长诉讼时间，促成双方和解	43
二、利用专利对抗，促成双方和解	43
三、反诉对方侵权，促成双方和解	44
第四节 知识产权保险	44
结 语	47
参考文献	48

CONTENTS

Forewords	1
Chapter 1 Introduction to International Science and Technology (S&T) Cooperation	3
Subchapter 1 Definition and Characteristics of International S&T Cooperation	3
Subchapter 2 Forms and Categories of International S&T Cooperation	4
Subchapter 3 Legal Basis of International S&T Cooperation	6
Chapter 2 IPR Infringement in International S&T Cooperation and Its Legal Responsibility	8
Subchapter 1 Acts of IPR Infringement in International S&T Cooperation ..	8
Section 1 Causes	8
Section 2 Categories	8
Section 3 Characteristics	11
Subchapter 2 Legal Responsibility for IPR Infringement in International S&T Cooperation	11
Section 1 Civil Liability	12
Section 2 Administrative and Criminal Responsibility	13
Chapter 3 Jurisdiction and Applicable Law for IPR Infringement in International S&T Cooperation	14
Subchapter 1 Jurisdiction	14
Section 1 Causes for Conflict of Jurisdictional Competence	14
Section 2 General Rule for Extraterritorial IPR Infringement—Exclusive Jurisdiction	14
Section 3 Breakthrough of Exclusive Jurisdiction in State Practice	16
Section 4 Jurisdiction for Extraterritorial IPR Infringement in China	18
Section 5 Forum Shopping in International S&T Cooperation	18
Subchapter 2 Applicable Law	18
Section 1 Causes for Choosing Applicable Law	18

Section 2	Applicable Law for Preliminary Question	19
Section 3	Applicable Law for Extraterritorial IPR Infringement	21
Chapter 4	Remedies for IPR Infringement in International S&T	
	Cooperation	24
Subchapter 1	Litigational Remedies	24
Section 1	Standing for Litigation.....	24
Section 2	Injunction.....	26
Section 3	Damages	27
Section 4	Defenses	30
Subchapter 2	Administrative, Customs and Criminal Measures	32
Section 1	Administrative Measures	32
Section 2	Customs Measures	32
Section 3	Criminal Measures.....	33
Subchapter 3	ADR——WIPO IPR Mediation and Arbitration	34
Section 1	Introduction to WIPO IPR Mediation and Arbitration	34
Section 2	Advantages of Mediation and Arbitration	34
Section 3	Procedures of Mediation and Arbitration	35
Section 4	Evaluation.....	36
Chapter 5	Prevention and Reduction of IPR Infringement Risks	
	in International S&T Cooperation	38
Subchapter 1	Investigation into The Cooperative Parties' IPR	38
Section 1	Reviewing The Validity of IPR	38
Section 2	Reviewing The Right of Sub-Licensing.....	39
Subchapter 2	Third Party Infringement Clauses in International Technology	
	Licensing Agreement	39
Section 1	Non-Infringement Clause	40
Section 2	Defense and/or Compensation Clause.....	41
Subchapter 3	Reaching An Amicable Settlement in Infringement Litigation ..	42
Section 1	Prolonging the Litigation	43
Section 2	Patent Confrontation	43
Section 3	Counter-Claim in Infringement Litigation	44
Subchapter 4	IPR Insurance	44

CONTENTS

Conclusion	47
Bibliography	48

厦门大学博硕士论文摘要库

前 言

20 世纪 80 年代以来，经济全球化浪潮席卷世界各国。各国政府纷纷把注意力集中到以科技、经济为核心的综合国力竞争。政府、企业以及自然人之间的科技合作交流日益频繁。科技合作的国际化已经成为社会发展的一大趋势。在这场科技合作国际化的浪潮中，我国在世界范围内以双边、多边、官方、民间等多种形式，多种渠道，形成了多层次、全方位的国际科技合作格局。从官方科技合作的情况看，截止 2005 年，我国已先后与 152 个国家和地区建立科技合作关系，同其中的 96 个国家签订了政府间科技合作协议，并加入了 1000 多个国际科技合作组织；从民间科技合作的情况看，由于我国企业的创新能力仍普遍不足，在技术研发、技术再开发、技术消化能力方面，虽然已有所提高，但还远远不够，相当一部分企业需要借助国外先进技术的引进和合作来保证市场竞争优势。因此，公司企业、科研机构及个人之间的科技合作更是犹如雨后春笋般不断涌现。此外，一些大型跨国公司看重中国巨大的市场潜力和良好的经济发展势头，纷纷在华设立技术研发中心，这已成为近年来国际科技合作的新趋势。

随着科技合作国际化的纵深发展，国际科技合作的形式日趋多样化，其中存在或潜在的知识产权侵权问题也日益显现出来。例如，近年来国际科技合作项目中技术成果流失、泄密的事件就时有发生，而权利受侵害的合作方却常常措手不及。而另一方面，长期以来国人知识产权保护意识薄弱，一些涉及国际科技合作的企事业单位没有把知识产权管理放到应有的高度，一些科研人员还存有“合作及共有”的错误观念，没有充分尊重和保护合作对象的知识产权，导致产生纠纷，合作项目无法顺利进行。我国加入世贸组织，将会在更大范围和更深层次上参与经济、科技全球化进程，国际科技合作也将进入一个新的阶段，因此，有必要对国际科技合作中的知识产权问题，尤其是侵权问题进行研究，制定应对策略。

就国际科技合作而言，目前国际法领域尚无规范国际科技合作各方权利义务的公约，致使国际科技合作中的某些权利义务问题还尚无定论。在国内法领域，国际科技合作的法律关系主要是由合同法、专利法、著作权法等法律进行调整的。同时，由于国际科技合作具有较多的涉外因素，它也受到国际私法规范调整。

我国加入世贸组织后，对《专利法》、《著作权法》、《计算机软件保护条例》等知识产权法律法规进行了系统修订，为国际科技合作中的知识产权侵权问题解决提供了更为完善的法律规范。但是由于国际科技合作的涉外性、合作主体的多元性以及所涉权利的复杂性，侵权诉讼的管辖、适用法律、主体资格以及侵权抗辩等诸多问题的解决都带有自身的特点，本文试图结合国际科技合作项目的特点对以上问题进行系统研究，以期防范和降低知识产权侵权风险提供法律策略。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 国际科技合作概述

第一节 国际科技合作的概念和特征

国际科技合作是一个内容丰富的概念。有学者将国际科技合作归纳为“两个或两个以上不同国家或地区之间的法律主体按照彼此的约定、共同参加的国际条约或者根据国际惯例,就涉及科学技术活动所进行的相互交流、配合与协作。国际科技法律关系主体包括国际组织、国家、法人、非法人团体和自然人,它的内容涉及到国际间科学技术活动的各种形式和各个方面。”^①也有学者将其简单概括为“不同国家(和地区)的公民、法人和其他组织之间,在平等自愿原则下发生的与科技有关的行为。”^②这些定义虽然各不相同,但都从不同方面揭示了国际科技合作的某些特征,有一定的合理性。综合它们的合理因素,并依据对国际科技合作的本质分析,可对国际科技合作定义如下:国际科技合作是指不同国家或地区之间的政府机构、公司企业、自然人以及其他组织根据国际条约或合同,就科学技术活动进行合作的行为。

从上述定义可以看出,国际科技合作具有以下三个特征:

首先,国际科技合作的主体具有跨国性,即合作主体分属不同的国家或地区。这是国际科技合作区别于国内科技合作的特征。合作方可以是政府机构、国际组织、科研院所、公司企业,也可以是自然人或其他组织,但是应位于不同的国家或地区。其次,国际科技合作的内容是科学技术活动。这是国际科技合作区别于国际经贸、法律、文化合作的特征。科学技术的外延十分广泛,并且随着时代进步不端扩展。它既包括对未知领域的基础性研究和应用性研究,也包括对技术的研究、开发、许可和转让等活动。所谓技术,是指制造某种产品、实施某种工艺或提供某种服务的系统知识。第三,国际科技合作以国际条约或国际合同为法律基础。

^① 易继明. 论国际科学技术合作的法律意义[J]. 科技与法律, 2003, (2): 56.

^② 杨林村. 国际合作研究开发的知识产权问题[J]. 科技与法律, 2000, (2): 74.

第二节 国际科技合作的形式和类型

国际科技合作广泛的包括合作研究、成果开发、委托科研、人员培训、考察与参加国际会议、技术引进和出口、智力引进等。国际科技合作范围的界定依不同的合作协议或合同而不同。如 1979 年 1 月 31 日在华盛顿签署的《中华人民共和国政府和美利坚合众国政府科学技术合作协定》第 3 条规定“合作可包括：一、互派科学家、学者、专家和留学生；二、交换科学、学术和技术情报及文献；三、共同制定和执行计划与项目；四、共同研究、发展和试验，以及合作单位之间交换研究成果和交流经验；五、组织联合训练班、会议和讨论会；六、双方同意的其他科学技术合作形式。”^①国家科委《关于对外科技合作交流中保护知识产权的示范导则》，^②对国际科技合作的形式作了比较全面的概括：

1. 合作研究：指合作各方就某一科学技术项目进行共同研究或分工协作研究。

2. 合作调查：指合作各方为了了解地形、地貌、大气、海洋、矿藏和其他自然资源共同进行的勘察和调查，或共同对某一地区、某一领域进行综合调查与可行性研究调查。

3. 合作开发：指以利用某项科研成果为基础，合作各方共同开发某一具有市场目标的产品，或共同开发某一有工程目标的项目。

4. 合作设计：指合作各方就某项工程或某项产品共同进行设计或分工协作完成设计任务。

5. 合办非营利性机构：指合作各方共同出人员、资金、设备开办科研机构、科技培训中心等不以营利为目的的非商业性机构。

6. 科技考察：指为了了解某国的科技概况或某一学科领域的科技水平与进展，或了解某项技术问题，由一国或合作各方科技人员到有关国家进行考察活动。科技考察包括综合性考察与专业性考察两类。

^① 罗玉中，谭志泉，主编. 科技法学教学参考资料(政策法规类)(下册)[Z]，北京：北京大学出版社，1992，1684-1687.

^② 1995 年《关于对外科技合作交流中保护知识产权的示范导则》，国科政字(1995)006 号.

7. 人才交流：指非商业性的人才引进或人才输出。其中包括聘请外国科技专家来华或派专家出国进行讲学、技术座谈和咨询等活动，以及科技专家在国际科技团体和组织中任职等。

8. 信息交流：指合作各方相互交换或赠送图书、期刊、目录、样本、软件、录音带、录像带、影片等文字和图像资料。

9. 实物交换：指合作各方相互交换或赠送设备、种质和样品等实物。

10. 学术会议：指在华或出国主办、联办或参加国际科技学术会议。

11. 科技展览：指在华或出国举办、联办或参加各种形式的科技展览会。

12. 人才培养：指以提高科学技术和管技术为目的的本国科技人员出国或接受外国科技人员来华进修、实习等。

13. 技术贸易：指通过对外科技合作与交流延伸进行的技术经济贸易活动，包括技术引进、技术出口、委托设计、委托研究、合作生产、技术劳务引进或输出等。

结合国家科委《关于对外科技合作交流中保护知识产权的示范导则》，按照国际科技合作方的性质，可以将国际科技合作分为官方科技合作和民间科技合作。

1. 官方科技合作。即国家或国际组织以法律主体的身份直接参与的国际科技合作。这种合作关系具有层次高、规模大、政策性强的特点，具有相对的连续性。这类科技合作多为非竞争或竞争前的科技合作，如基础研究、经济援助项目、资源调查、环境保护等。例如我国于 2003 年加入国际热核聚变试验堆计划（International Thermonuclear Experimental Reactor），与欧盟、美国、俄罗斯、日本及韩国等国联合对热核聚变的商业化应用进行研究；2004 年加入欧盟的“伽利略”计划，参与新一代全球卫星导航系统的技术合作；在“非典型性肺炎”（SARS）爆发后，中国科学院基因研究所与世界各国科学家和科研机构协作进行对 SARS 病毒的基因测序工作。截止 2005 年，中国已先后与 152 个国家和地区建立科技合作关系，同其中的 96 个国家签订了政府间科技合作协议，并加入了 1000 多个国际科技合作组织。^①

官方科技合作项目的参与者多为研究所、高等院校等非营利组织，知识产权

^① 国际科技合作[EB/OL]. http://www.gov.cn/test/2005-09/23/content_69573.htm, 2005-09-23.

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