

知识产权 南湖快讯

2022年第12期（总第98期）



国家知识产权战略实施（中南）研究基地
中南财经政法大学知识产权研究中心

2022年12月

目 录

国内特别关注	1
最高人民法院发布《关于加强中医药知识产权司法保护的意見》	1
国家知识产权局 国家医疗保障局联合印发《关于加强医药集中采购领域知识产权保护的意见》	5
国外特别关注	8
日本专利局 (JPO) 发布《促进知识产权活用专利制度草案》	8
英国知识产权局 (UKIPO) 发布《新西兰知识产权指南》	10
中文法学类核心期刊知识产权文章摘编	11
1. 专利侵权诉讼中反垄断抗辩成立要件研究——以标准必要专利许可谈判行为规范为中心	11
2. 音乐产业“全面数字化”与中国著作权法三十年	11
3. 对注册商标未授权商品化行为现行规制模式的反思	12
4. 论数据财产权准占有制度	12
中文管理类核心期刊知识产权文章摘编	14
1. 我国专利制度体系高质量转型发展的评价标准与经验证据	14
2. 国家科技重大专项知识产权育成机制研究	15
3. 基于专利文献的颠覆性技术识别研究——以人工智能为例	15
4. 技术创新中的知识融合：“科学——技术”二元知识对专利影响研究	16
5. 知识产权国家安全治理：制度逻辑与体系建构	17
外文法学类核心期刊知识产权文章摘编	18
1. Putting the equity back into intellectual property remedies	18
2. The role of "Commercial Morality" in trade secret doctrine	18
3. Copyrighting TikTok dances: Choreography in the Internet age	19
4. The United States' climate patenting behavior after The Paris Agreement Withdrawal Announcement: An empirical analysis and a fast-track proposal	21
5. Patents as signals of quality in crowdfunding	21
外文管理类核心期刊知识产权文章摘编	23
1. Which patents to use as loan collaterals? The role of newness of patents' external technology linkage	23
2. Categories, attention, and the impact of inventions	24
3. Income approach to technology valuation for innovations	25
4. Patents and knowledge diffusion The impact of machine translation	25
5. Profiting from digital innovation: Patents, copyright and performance	26

国内特别关注

最高人民法院发布《关于加强中医药知识产权司法保护的意見》

2022年12月22日，最高人民法院发布《关于加强中医药知识产权司法保护的意見》，全文如下：

法发〔2022〕34号

最高人民法院

关于加强中医药知识产权司法保护的意見

为深入贯彻落实党的二十大精神，落实党中央、国务院关于中医药振兴发展的重大决策部署和《知识产权强国建设纲要（2021-2035年）》有关要求，全面加强中医药知识产权司法保护，促进中医药传承精华、守正创新，推动中医药事业和产业高质量发展，制定本意見。

一、坚持正确方向，准确把握新时代加强中医药知识产权司法保护的总体要求

1.指导思想。坚持以习近平新时代中国特色社会主义思想为指导，全面贯彻落实党的二十大精神，深入贯彻习近平法治思想，认真学习贯彻习近平总书记关于中医药工作的重要指示，深刻领悟“两个确立”的决定性意义，增强“四个意识”、坚定“四个自信”、做到“两个维护”，坚持以推动高质量发展为主题，在新时代新征程上不断提高中医药知识产权司法保护水平，促进中医药传承创新发展，弘扬中华优秀传统文化，推进健康中国建设，为以中国式现代化全面推进中华民族伟大复兴提供有力司法服务。

2.基本原则。坚持以人民为中心，充分发挥司法职能作用，促进中医药服务能力提升，更好发挥中医药防病治病独特优势，更好保障人民健康。坚持促进传承创新，立足新发展阶段中医药发展需求，健全完善中医药知识产权司法保护体系，推动中医药传统知识保护与现代知识产权制度有效衔接，助力中医药现代化、产业化。坚持依法严格保护，正确适用民法典、知识产权部门法、中医药法等法律法规，切实维护社会公平正义和权利人合法权益，落实知识产权惩罚性赔偿，推动中医药创造性转化、创新性发展。坚持公正合理保护，合理确定中医药知识产权的权利边界和保护方式，实现保护范围、强度与中医药技术贡献程度相适应，促进中医药传承创新能力持续增

强。

二、强化审判职能，全面提升中医药知识产权司法保护水平

3.加强中医药专利保护。遵循中医药发展规律，准确把握中医药创新特点，完善中医药领域专利司法保护规则。正确把握中药组合物、中药提取物、中药剂型、中药制备方法、中医中药设备、医药用途等不同主题专利特点，依法加强中医药专利授权确权行政行为的司法审查，促进行政法标准与司法裁判标准统一，不断满足中医药专利保护需求。结合中医药传统理论和行业特点，合理确定中医药专利权保护范围，完善侵权判断标准。严格落实药品专利纠纷早期解决机制，促进中药专利侵权纠纷及时解决。

4.加强中医药商业标志保护。加强中医药驰名商标、传统品牌和老字号司法保护，依法妥善处理历史遗留问题，促进中医药品牌传承发展。依法制裁中医药领域商标恶意注册行为，坚决惩治恶意诉讼，遏制权利滥用，努力营造诚实守信的社会环境。严厉打击中医药商标侵权行为，切实保障权利人合法权益，促进中医药品牌建设。

5.加强中药材资源保护。研究完善中药材地理标志保护法律适用规则，遏制侵犯中药材地理标志行为，引导地理标志权利正确行使，通过地理标志保护机制加强道地中药材的保护，推动中药材地理标志与特色产业发展、生态文明建设、历史文化遗产及全面推进乡村振兴有机融合。依法加强中药材植物新品种权等保护，推动健全系统完整、科学高效的中药材种质资源保护与利用体系。

6.维护中医药市场公平竞争秩序。坚持规范和发展并重，加强对中医药领域垄断行为的司法规制，维护统一开放、竞争有序的中医药市场。依法制裁虚假宣传、商业诋毁、擅自使用中医药知名企业名称及仿冒中药知名药品名称、包装、装潢等不正当竞争行为，强化中医药行业公平竞争意识，促进中医药事业健康有序发展，切实维护消费者合法权益和社会公共利益。

7.加强中医药商业秘密及国家秘密保护。依法保护中医药商业秘密，有效遏制侵犯中医药商业秘密行为，促进中医药技术传承创新。准确把握信息披露与商业秘密保护的关系，依法保护中药因上市注册、补充申请、药品再注册等原因依法向行政机关披露的中医药信息。妥善处理中医药商业秘密保护与中医药领域从业者合理流动的关系，在依法保护商业秘密的同时，维护中医药领域从业者正当就业创业合法权益。对经依法认定属于国家秘密的传统中药处方组成和生产工艺实行特殊保护，严惩窃取、泄露中医药国家秘密行为。

8.加强中医药著作权及相关权利保护。依法把握作品认定标准，加强对中医药配方、秘方、诊疗技术收集考证、挖掘整理形成的智力成果保护和创作者权益保护。依法保护对中医药古籍版本整理形成的成果，鼓励创作中医药文化和科普作品，推动中医药文化传承发展。加强中医药遗传资源、传统文化、传统知识、民间文艺等知识产权保护，促进非物质文化遗产的整理和利用。依法保护对中医药传统知识等进行整理、研究形成的数据资源，支持中医药传统知识保护数据库建设，推进中医药数据开发利用。

9.加强中药品种保护。依法保护中药保护品种证书持有者合法权益，促进完善中药品种保护制度，鼓励企业研制开发具有临床价值的中药品种，提高中药产品质量，促进中药市场健康有序发展。

10.加强中医药创新主体合法权益保护。准确把握中医药传承与创新关系，依法保护以古代经典名方等为基础的中药新药研发，鼓励开展中医药技术创新活动。准确认定中医药企业提供的物质基础、临床试验条件与中医药研发人员的智力劳动对中医药技术成果形成所发挥的作用，准确界定职务发明与非职务发明的法律界限，依法支持对完成、转化中医药技术成果做出重要贡献的人员获得奖励和报酬的权利，不断激发中医药创新发展的潜力和活力。

11.加大对侵犯中医药知识产权行为惩治力度。依法采取行为保全、制裁妨害诉讼行为等措施，及时有效阻遏中医药领域侵权行为。积极适用证据保全、证据提供令、举证责任转移、证明妨碍规则，减轻中医药知识产权权利人举证负担。正确把握惩罚性赔偿构成要件，对于重复侵权、以侵权为业等侵权行为情节严重的，依法支持权利人惩罚性赔偿请求，有效提高侵权赔偿数额。加大刑事打击力度，依法惩治侵犯中医药知识产权犯罪行为，充分发挥刑罚威慑、预防和矫正功能。

三、深化改革创新，健全中医药知识产权综合保护体系

12.完善中医药技术事实查明机制。有针对性地选任中医药领域专业技术人员，充实到全国法院技术调查人才库。不断健全技术调查官、技术咨询专家、技术鉴定人员、专家辅助人员参与诉讼的多元技术事实查明机制。建立技术调查人才共享机制，加快实现中医药技术人才在全国范围内“按需调派”和“人才共享”。遴选中医药领域专业技术人员参与案件审理，推动建立专家陪审制度。完善中医药领域技术人员出庭、就专业问题提出意见并接受询问的程序。

13.加强中医药知识产权协同保护。做好中医药领域不同知识产权保护方式的衔接，推动知识产权司法保护体系不断完善。深入推行民事、刑事、行政“三合一”审判机制，

提高中医药知识产权司法保护整体效能。健全知识产权行政保护与司法保护衔接机制，加强与农业农村部、卫生健康委、市场监管总局、版权局、林草局、中医药局、药监局、知识产权局等协调配合，实现信息资源共享和协同，支持地方拓宽交流渠道和方式，推动形成工作合力。支持和拓展中医药知识产权纠纷多元化解机制，依托人民法院调解平台大力推进诉调对接，探索行政调解协议司法确认制度，推动纠纷综合治理、源头治理。

14.提升中医药知识产权司法服务保障能力。健全人才培养培训机制，进一步提升中医药知识产权审判人才专业化水平。深刻把握新形势新要求，积极开展中医药知识产权司法保护问题的调查研究，研判审判态势，总结审判经验，及时回应社会关切。加强中医药知识产权法治宣传，建立健全案例指导体系，积极发布中医药知识产权保护典型案例，通过典型案例的审判和宣传加强中医药知识传播，营造全社会共同关心和支持中医药发展的良好氛围。

15.加强中医药知识产权司法保护科技和信息化建设。提升中医药知识产权审判信息化水平，运用大数据、区块链等技术构建与专利、商标、版权等知识产权平台的协同机制，支持对知识产权的权属、登记、转让等信息的查询核验。大力推进信息化技术的普及应用，实现全流程审判业务网上办理，提高中医药知识产权司法保护质效。

16.加强中医药知识产权司法保护国际交流合作。加强涉外中医药知识产权审判，依法平等保护中外权利人的合法权益，服务保障中医药国际化发展。坚持统筹推进国内法治和涉外法治，积极参与中医药领域国际知识产权规则构建，推进中医药融入高质量共建“一带一路”，助力中医药走向世界。

最高人民法院

2022年12月21日

（来源：<https://www.court.gov.cn/fabu-xiangqing-384041.html>）

国家知识产权局 国家医疗保障局联合印发《关于加强医药集中采购领域知识产权保护的意见》

2022年12月30日，国家知识产权局、国家医疗保障局联合印发《关于加强医药集中采购领域知识产权保护的意见》（以下简称《意见》），就全面贯彻党的二十大精神，深入贯彻党中央、国务院关于全面加强知识产权保护的决策部署，落实国务院关于进一步完善医药产品集中采购的知识产权保护机制，构建协调统一的信息共享机制，从源头防范侵权行为发生的要求作出系列工作部署。

《意见》从建立协调机制、加强业务协作、加强工作保障等方面明确了各项措施，具体开展建立会商机制、明确联络机构、加强信息共享、建立企业自主承诺制度、做好纠纷化解引导工作、加强协作制止侵权、分析研判重点产品、开展联合调研、开展业务培训、加强宣传引导等十个方面工作。下一步，国家知识产权局和国家医疗保障局将共同推进并指导地方知识产权管理部门和医疗保障部门开展加强医药集中采购领域知识产权保护工作，有力防范侵权行为发生，鼓励医药领域创新发展，优化营商环境。

《意见》全文如下：

各省、自治区、直辖市和新疆生产建设兵团知识产权局、医疗保障局：

为深入贯彻党中央、国务院关于全面加强知识产权保护的决策部署，落实国务院关于进一步完善医药产品集中采购的知识产权保护机制，构建协调统一的信息共享机制，从源头防范侵权行为发生的要求，鼓励医药领域创新发展，优化营商环境，结合知识产权系统和医疗保障系统在知识产权保护和医药集中采购工作中的合作基础，加强在医药集中采购领域中知识产权保护，现提出如下意见。

一、建立协调机制

（一）建立会商机制。国家知识产权局和国家医疗保障局建立医药领域知识产权保护协调会商机制。根据工作需要，组织召开会议，对医药领域知识产权保护重点、热点问题提出相关对策和举措。地方知识产权管理部门和医疗保障部门在日常工作中要积极拓宽交流沟通的方式和渠道，逐步建立常态化、多样化的会商沟通机制，共同研究落实相关工作。

（二）明确联络机构。由国家知识产权局知识产权保护司和国家医疗保障局医药价格和招标采购司归口负责，分别作为国家知识产权局和国家医疗保障局之间的日常

联络机构。双方确定联络人，负责日常沟通联络。同时，分别指导地方知识产权管理部门和医疗保障部门，根据当地实际情况和工作需要，建立相应的协调机制，指定专人负责。

（三）加强信息共享。国家知识产权局和国家医疗保障局对于集中带量采购和挂网采购中涉及知识产权纠纷的有关药品和医用耗材，互相通报相关医药产品信息和知识产权信息，切实维护社会公众和权利人合法权益。

二、加强业务协作

（四）建立企业自主承诺制度。各地医疗保障部门应指导医药集中采购机构建立完善企业自主承诺制度，加强防范侵权行为。企业参加集中带量采购或申报药品和医用耗材在医药集中采购平台挂网（以下简称平台挂网）时，须自主承诺相关产品不存在违反《中华人民共和国专利法》等相关法律法规的情形。产生中选结果或挂网采购交易后产生相关专利侵权纠纷的，由申报企业承担相应责任。医药集中采购机构如收到相关产品专利侵权异议的，可以请知识产权管理部门在企业参加集中带量采购或申报平台挂网的规定期限内出具咨询或侵权判定意见，作为是否允许相关产品参加集中带量采购或在平台挂网的参考。知识产权管理部门逾期未给出参考意见的，企业自主承诺后可以按程序参加集中带量采购或在平台挂网。

（五）做好纠纷化解引导工作。在集中带量采购或挂网采购过程中，如出现专利侵权纠纷，医药集中采购机构可以告知相关当事人向知识产权管理部门请求处理或向人民法院起诉。知识产权管理部门接到相关案件处理请求后，要依法依规高效处理。医药集中采购机构根据有关部门公布的相关信息，核验挂网采购产品的资质，发现明确存在侵权行为的，要依法依规及时撤网。

（六）加强协作制止侵权。知识产权管理部门在相关涉医药专利侵权案件办结后，应当将案件办理结果送达当事人，并及时抄送医疗保障部门。医疗保障部门指导医药集中采购机构根据知识产权管理部门认定侵权的行政裁决或人民法院的生效判决，对正在申报平台挂网的涉事产品，不予挂网；对已在平台挂网或已在集中带量采购中选中的涉事产品，协助配合执行裁决、判决结果，及时采取撤网、取消中选资格等措施制止侵权行为。

（七）分析研判重点产品。对拟开展集中带量采购的规模较大、关注度高的药品和医用耗材中涉及知识产权风险的产品进行重点关注。国家医疗保障局会同国家知识产权局提前进行信息沟通，分析相关产品的采购需求和知识产权基础信息，对采购中相关知识产权风险作出分析研判，以供采购过程中参考，预防出现重大知识产权侵权

和舆论风险影响。

三、加强工作保障

（八）开展联合调研。对于知识产权行政保护和医药采购中发现的知识产权保护问题，国家知识产权局和国家医疗保障局可以联合开展调研，对医药领域知识产权保护相关普遍性、趋势性问题加强研究，推动医药领域知识产权保护工作，共同促进医药领域创新发展。

（九）开展业务培训。国家知识产权局和国家医疗保障局根据工作安排，探索建立同堂培训机制，鼓励双方通过共同组织开展培训交流活动、互派人员参加对方组织的培训活动、邀请对方业务专家授课等方式，提高专业能力，共同提升医药领域知识产权综合保护水平。

（十）加强宣传引导。国家知识产权局和国家医疗保障局共同加强保护知识产权、促进医药领域宣传工作，创新宣传方式，找准宣传亮点，扩大宣传途径，采用召开新闻发布会、发布白皮书和典型案例等方式，宣传医药领域创新、知识产权保护效果，营造尊重创新、保护知识产权的良好社会氛围。

国家知识产权局 国家医疗保障局

2022年12月5日

（来源：https://www.cnipa.gov.cn/art/2022/12/30/art_546_181140.html）

国外特别关注

日本专利局（JPO）发布《促进知识产权活用专利制度草案》

2022年12月22日，日本专利局（JPO）发布《促进知识产权活用专利制度草案》。该草案以应对数字化、全球化的发展为背景，通过数字化手段提高专利局的业务效率，并为专利申请人提供更多的便利，以进一步促进中小企业、初创企业、大学等知识产权的灵活利用。草案主要内容如下：

1. 重新审视“一事不再理”原则

关于“一事不再理”原则，应防止恶意重复或不当重复等无效审判制度的滥用。

2. 修改送达制度

为节省书面送达的成本、促进数字化，将通过简易且迅速的程序为用户提供更多便利：如修改在线送达制度，适当减少在专利公报上刊登专利公告，改为在专利局官方网站上刊登。

3. 书面程序数字化

根据相关计划，在2024年6月前，所有申请程序原则上都可以在线上进行。日本专利局发出的各种文件将根据发送件数与用户需求，逐步推进书面程序数字化，在线办理的申请手续将采用经济产业省规定的PDF格式而非专利局常用的XML格式。此外，提交专利优先权证明书时仅需要线上提供复印件，同时也接受申请专利的第一国家政府机关以PDF形式提供的有关优先权的证明文件。

4. 将相关文件的阅览限制引入裁定制度

限制查看记载商业机密的专利裁定文件。

5. 专利许可促进措施

在促进专利许可方面，目前不考虑加强专利费用的减免力度与扩大专利费用减免对象的范围，应具体分析促进专利许可过程中遇到的阻碍，如手续问题、接受援助时的资金问题等，并制定相应的应对政策。

（来源：https://www.jpo.go.jp/news/public/iken/20221222_tokkyo-seido.html

草案全文：https://www.jpo.go.jp/news/public/iken/document/20221222_tokkyo-seido/01.p



df)

英国知识产权局（UKIPO）发布《新西兰知识产权指南》

2022年12月15日，英国知识产权局（UKIPO）发布《新西兰知识产权指南》，旨在为知识产权在新西兰的保护、管理与执行提供具体指导。指南主要内容如下：

1. 商标

新西兰的商标制度与英国相似。商标保护用于识别企业产品或服务的符号、颜色或其他设计。商标的有效期为10年，并可以无限期续展10年。

2. 专利

与英国一样，新西兰发明专利的保护期为20年。新西兰的所有专利权在得到授权后均需缴纳年费。

3. 外观设计

在新西兰，外观设计的初始保护期为5年，不过可以再延长两个5年的保护期限，即保护最长可以持续至15年。

4. 版权

与英国一样，根据新西兰法律，版权是一项自动取得的权利，由新西兰知识产权局（IPONZ）管理。

新西兰的版权保护以有形形式表达的原创作品，如录制在磁带上或写下来的作品。保护期限因作品而异，通常持续至作者一生加50年。

5. 知识产权执法

知识产权执法在新西兰普遍有效。如果您的知识产权受到侵犯，您可以通过不同的方式来保护这些权利。诉讼（法院诉讼）是最常见的方式，但这通常非常耗时且昂贵。其他替代解决途径还包括调解、仲裁与专家裁决。

（来源：<https://www.gov.uk/search/guidance-and-regulation?parent=/business/copyright&topic=855ff797-b717-49b1-ab48-ccccf0ab6432&order=updated-newest>

指南全文：<https://www.gov.uk/guidance/ip-in-new-zealand>）

中文法学类核心期刊知识产权文章摘编

选刊范围：《中国社会科学》及 CSSCI（2021-2022）法学类核心期刊

1. 专利侵权诉讼中反垄断抗辩成立要件研究——以标准必要专利许可谈判行为规范为中心

作者：刘影

机构：北京理工大学法学院

摘要：司法层面如何评价标准必要专利许可谈判行为，对于FRAND许可秩序的形成具有法律形塑意义。德国橘皮书案确立的反垄断抗辩成立要件，为欧盟法院率先提出FRAND许可谈判框架奠定了程序基石。结合欧盟许可谈判框架演变及背后考虑，我国构建均衡的FRAND许可谈判框架应着重解决三方面问题：一是以我国专利法第20条专利权滥用条款为实体法依据，对标准必要专利权人过度行使权利进行合理限制，确保双方在对等地位的基础上开展谈判；二是通过内部评价路径和外部评价路径最大程度地确保谈判过程诚实信用；三是面向双方最终诉诸司法的场景假设，引导当事人在谈判过程中对于FRAND许可费率计算涉及的关键性问题达成事前合意。

关键词：标准必要专利；反垄断抗辩；FRAND许可谈判框架；FRAND许可谈判行为

（来源：《比较法研究》2022年第6期）

2. 音乐产业“全面数字化”与中国著作权法三十年

作者：熊琦

机构：华中科技大学法学院

摘要：我国音乐产业的“全面数字化”进程，迄今为止经历了“盗版且免费”（2001-2010）、“正版且免费”（2011-2016）和“正版且付费”（2017-2021）三个阶段，背后集中反映出的其实是著作权法施行三十年（1991-2021）来对音乐产业的持续影响。开局阶段著作权法设定的权利体系无法对接网络传播，导致音乐产业以“盗版”的方式被动完

成了数字化转型，而后随着著作权行政管理部门的介入，著作权市场秩序才得以实现重塑，并由此形成不同于域外发达国家的产业模式，制度适用和设计皆因此面临新的挑战。从现阶段本土数字音乐产业的困境出发，著作权法三修完成后在适用和完善上的重要课题，需集中于回应音乐著作权许可方面的争议。一方面将包括专有许可在内的授权许可代替集中许可视为产业主体以私人创制的规则代替法定安排，不再把限制专有许可视作恢复市场竞争状态的必要措施；另一方面调整以往增助集体管理组织市场支配力的不当制度安排，转为向网络服务提供者开放集中许可的多元路径。

关键词：音乐作品；录音制品；集体管理；法定许可；音乐产业

（来源：《法学评论》2023年第1期）

3. 对注册商标未授权商品化行为为现行规制模式的反思

作者：黄武双

机构：华东政法大学知识产权学院

摘要：将他人注册商标仿制成商品出售,仅系商品外观的美学功能激发了消费者的购买欲望,不会使其联想到商品来源,故该行为不会导致消费者产生混淆,不构成商标侵权;该行为也不会导致驰名商标的淡化,因为淡化要以商标性使用为前提。同时,将他人注册商标仿制成商品出售的行为亦不构成不正当竞争。一方面,该行为不侵犯商品化权益,因为商品化权益是我国法律尚未规定的权利类型,应当格外谨慎地对其加以保护,以免压缩公共领域的空间;另一方面,注册商标所有人不存在可保护利益,其与利用商标仿制商品者之间不存在竞争关系,且仿制者并未实施违反商业道德的不当行为,注册商标所有人利益未受显著损害,故该行为也不属于搭乘商誉便车的行为。

关键词：商标仿制成商品；侵犯商标权；美学功能性；商品化权益；不正当竞争

（来源：《现代法学》2022年第6期）

4. 论数据财产权准占有制度

作者：姜程潇

机构：北京大学法学院

摘要：由于缺乏私法支持,数据生产要素的供给、转让、交易等在数字经济发展中的作用被严重制约。由此,数据财产权的私法构建既是实现中央全面深化改革委员会第二十六次会议审议通过了《关于构建数据基础制度更好发挥数据要素作用的意见》(以下简称《意见》)的理论基础,又能够促进数据要素的价值发挥。在数据财产权私法构建中,占有关系是财产客体与财产主体关系在事实层面的体现,也是财产主体与抽象权利关系的底层逻辑。数据复制性仅体现数据作为商品的“非竞争性”,并不能否定数据具备排他性的财产性质,因此,可借鉴准占有概念构造数据的排他性。数据财产权作为非源于有体物的权利,在数据财产权移转过程中,数据财产权依附于数据内容,而数据内容则是基于对数据载体的使用。数据载体可被数据财产权的权利人“准占有”。因此,在数据交易中,准占有的移转可作为一种公示手段,且该公示功能涉及权利推定、权利转让以及善意取得等方面。在数据财产权私法制度构建中,应进一步加大数据财产权准占有保护规范密度,该规范体系将在一定程度上保护数据财产、个人隐私、个人信息等相关利益,且为数据财产权的使用权能和变价权能实现表彰实体本权之功能。

关键词：数据财产权; 准占有; 数据权益; 善意取得; 权利公示; 准占有利益

(来源:《东方法学》2022年第6期)

中文管理类核心期刊知识产权文章摘编

选刊范围：《中国社会科学》及国家自然科学基金委管理科学部认定 AB 类重点期刊

1. 我国专利制度体系高质量转型发展的评价标准与经验证据

作者：毛昊¹ 魏洽¹ 穆荣平²

机构：1. 同济大学上海国际知识产权学院

2. 中国科学院大学公共政策与管理学院

摘要：中国正面临专利制度体系高质量转型发展的重大历史考验，国家在化解产业“卡脖子”技术风险、提升核心重点产业国际竞争力水平等方面存在显著不足，亟待建立“专利制度转型动力机制”和“促进经济高质量增长传导机制”的战略支点。从专利制度支撑高质量发展、适应强国建设要求出发，论证新时期专利评价指标特征，选取专利制度结构优化和功能强化、保护质量效率、体制机制保障、国民经济贡献4个一级指标，构建专利制度体系高质量转型发展评价标准。研究测度表明：北京和广东在专利制度转型发展方面居于全国最前列，亟待率先实现支撑高质量发展的体制机制改革、实施政策引领；部分处于追赶行列的知识产权大省和经济快速增长地区指标未达预期，需要特别注重专利体系“质量、结构、效率、效用”调整；欠发达地区应同步实现专利制度转型与专利数量积累的双重目标。以高质量发展视角，阐释政府和学术界在利用传统指标开展考核评价和科学研究过程中的不足，分析国家在专利制度体系数量匹配增长、质量结构效率调整、基础制度功能强化、行政司法保护体制机制改革等方面的历史演进趋势，为新时期专利制度体系转型提供新的理论逻辑，继而提出改革建议。

关键词：专利制度体系；高质量发展；评价标准；经验证据

（来源：《中国软科学》2022年第11期）

2. 国家科技重大专项知识产权育成机制研究

作者：方曦¹ 尤宇¹ 刘云²

机构：1. 上海应用技术大学经济与管理学院

2. 中国科学院大学公共政策与管理学院

摘要：国家科技重大专项全创新链的知识产权育成是切实提高我国关键技术领域自主创新能力的核心问题。由于重大专项参与主体多且内外部要素的叠加作用呈非线性特征，导致知识产权的育成绩效较低。为此，文章首先基于协同论与系统论提出创新链下国家科技重大专项知识产权育成机制的概念模型，以知识产权育成过程中的关键要素识别为切入点，深入研究重大专项全创新链与知识产权育成阶段之间的耦合关系。其次，通过搜集国家相关政策，结合重大专项知识产权育成过程进行理论阐述，为构建模型与划分系统建立理论依据。再次，通过分析影响重大专项知识产权育成的内部因素和外部环境因素，提炼影响知识产权育成的关键要素。在提炼关键要素的基础上，利用系统动力学建立起知识产权育成机制的因果回路图与流图，并将知识产权育成系统分为四个子系统：专利育成子系统、创新收益子系统、技术标准制定子系统和外界环境子系统，以此来解构重大专项知识产权育成机理。最后，针对重大专项知识产权育成问题，从加强政府管控、形成技术标准体系、推动成果产业化、营造良好市场环境、探索全过程管理五个方面提出建议。本研究对于设计重大专项知识产权育成的有效路径，实现政府精准施策，增加核心自主知识产权数量，进而提升我国自主创新能力，突破国外对关键核心技术的封锁具有重要意义。

关键词：创新链；知识产权；育成机制；系统动力学；国家科技重大专项

（来源：《科研管理》2022年第12期）

3. 基于专利文献的颠覆性技术识别研究——以人工智能为例

作者：陈育新¹ 卢俊¹ 韩毅²

机构：1. 西南大学计算机与信息科学学院

2. 西南大学商贸学院

摘要：颠覆性技术作为引领经济发展的关键动力与技术创新的重要抓手和突破口，探

测其动态发展过程，实现颠覆性技术识别与预测，对国家或企业优化研发布局，积极抢占科技制高点具有重要意义。本文从技术与市场角度出发，构建颠覆性潜力测度指标，结合滑动窗口和LDA (latent Dirichlet allocation)构建探测技术主题颠覆性潜力的动态趋势识别方法，以美国人工智能领域专利文献为样本验证该方法在识别与预测颠覆性技术方面的可用性，并结合颠覆性技术主题中关联强度较高的前10个IPC大组共同表征颠覆性技术内容，进一步检验方法的实践价值。研究表明，深度学习、图像识别与处理技术是人工智能领域的颠覆性技术，二者关联紧密，协同发展趋势明显，其中深度学习技术聚焦于电数字数据处理领域，图像识别与处理技术则应用于自动驾驶、医疗诊断、电视通信等主流领域。本文样本实证数据表明，多指标融合方法在颠覆性技术识别方面更具优势；将样本数据的指标测度与发展趋势预测紧密结合，从时间序列的迭代连续性探索历史发展趋势能更好地揭示颠覆性技术的演化细节及其内在依赖性。

关键词：颠覆性技术；主题预测；LDA；时间序列；人工智能；IPC

（来源：《情报学报》2022年第11期）

4. 技术创新中的知识融合：“科学——技术”二元知识对专利影响研究

作者：孔嘉^{1,2} 邓三鸿^{1,2} 张佳锐¹ 康乐乐¹ 吴杰³

机构：1. 南京大学信息管理学院

2. 江苏省数据工程与知识服务重点实验室

3. 江苏省质量和标准化研究院

摘要：探究技术创新过程中专利对“科学—技术”二元知识的吸收模式及其对专利创新的影响，对技术创新管理具有重要价值。本研究选择申请时间在1979—2013年的2589039项专利及其引用的4047758篇论文和6868547项专利为数据来源，对施引专利、被引论文与被引专利进行领域分析，并对施引专利吸收“科学—技术”二元知识的强度和广度进行测度，利用零膨胀—负二项回归模型分析知识强度、知识广度等因素对专利影响力的影响。结果表明，本研究提出的SI (science intensity)、TI (technology intensity)、STI (science-technology intensity)和知识广度等指标可以有效测度专利对科学

知识和技术知识的吸收强度与广度；生物技术与食品化学等领域专利的科学强度更大，信息技术管理方法与医疗技术等领域的技术强度更大；被吸收的科学知识较多分布在生物医学、化学、计算机科学等领域，被吸收的技术知识较多分布在计算机技术、医疗技术等领域。回归模型显示，专利影响力与科学知识广度之间存在倒U形关系，与技术知识广度存在正U形关系。

关键词：技术创新；知识融合；科学—技术；知识强度；知识广度

（来源：《情报学报》2022年第11期）

5. 知识产权国家安全治理：制度逻辑与体系建构

作者：刘鑫¹ 毛昊²

机构：1. 西南交通大学公共管理学院

2. 同济大学上海国际知识产权学院

摘要：随着国家安全的内涵从传统安全到非传统安全的发展变迁，知识产权安全正在成为国家安全体系中非传统安全的重要组成部分。本文系统分析了知识产权国家安全的历史与现实逻辑及其中的复杂性机制，认为知识产权安全问题包含了知识产权治理的制度性安全、知识产权客体的技术性安全、知识产权运作的全球性安全三种形构和多项安全风险表征。基于国家优先、利益平衡与制度实现的公共价值，提出建立超越市场-政府或私权-主权二分法的知识产权国家安全治理的原则、规则和机制体系。最终，从治理决策架构、制度和政策体系、“知识产权安全学”的交叉理论研究三方面提出知识产权国家安全治理现代化的中国方略。

关键词：知识产权安全；国家安全；知识产权风险；治理现代化

（来源：《科学学研究》2022年第12期）

外文法学类核心期刊知识产权文章摘编

选刊范围: WOS数据库SSCI外文法学期刊

1. Putting the equity back into intellectual property remedies

作者: Smith, HE (Smith, Henry E.)

机构: Harvard Law Sch, Project Fdn Private Law, Cambridge, MA 02138 USA

摘要: Within the realm of remedies, intellectual property remedies have presented particular difficulties, and in intellectual property law, controversy has focused on remedies. Concerns about holdup in intellectual property have even begun to lead to innovations in the law of remedies itself. Many of the difficulties and controversies raging now center around remedies that are "equitable." In this Essay I argue that recovering a major function of equity- as meta-law-helps us understand these problems and to offer potential solutions. Meta-law is a higher order intervention when regular law fails, in contexts of high complexity and uncertainty, often stemming from polycentricity, conflicting rights, or opportunism. These problems are rife in intellectual property settings. An attention to meta-law can focus on potential two-sided opportunism in scenarios of possible injunctions, and a more traditional equitable framework can help frame when presumptions for injunctions are appropriate and when they should be overcome. Equity as meta-law allows us to avoid flattening the law of intellectual property remedies.

关键词: patent holdup; law; liability; infringement; rights; abuse; unconscionability; injunctions; custom; rules

(来源: [NOTRE DAME LAW REVIEW](#). Volume 96. Issue 4. Page 1603-1622. Jun 2021)

2. The role of " Commercial Morality" in trade secret doctrine

作者: Oswald, LJ (Oswald, Lynda J.)

机构: Univ Michigan, Stephen M Ross Sch Business, Business & Law, Ann Arbor, MI 48109
USA

摘要: The approaching anniversary of *E.I. duPont deNemours & Co. v. Christopher* is the impetus for this exploration and evaluation of the role of "commercial morality" in trade secret misappropriation doctrine. *Christopher* is the well-known industrial espionage case in which the U.S. Court of Appeals for the Fifth Circuit held that flying an airplane over an underconstruction manufacturing facility to take photos of briefly-but-inevitably exposed trade secrets was an "improper means" of accessing a trade secret and was contrary to standards of "commercial morality."

Commercial morality has played a significant but shifting role in trade secret law over the past seven decades and has become an important part of the contemporary trade secret doctrine lexicon, yet courts and commentators have not explored the meaning of this term. This study fills that gap in the literature by analyzing the origins of the commercial morality doctrine and its proper application in trade secret law. The development of U.S. commercial morality doctrine breaks down into four distinct time periods that illustrate the evolution of the doctrine in trade secret law over time, including the shift from the doctrine's initial use as a way to justify nascent trade secret law and its liability expansion to the doctrine's modern equitable role in structuring injunctive relief for misappropriation.

The analysis also shows that while courts invoke commercial morality when adjudicating misappropriation claims, they do not define the meaning of the term or provide reasoned analysis of its application. This is problematic when courts use the term in lieu of careful analysis of the facts and reasoning underlying their decision. Explicit recognition of the equitable nature of commercial morality doctrine would facilitate judicial application of the concept in a principled and effective manner.

关键词: intellectual property; law; character; knowledge

(来源: [NOTRE DAME LAW REVIEW](#). Volume 96. Issue 1. Page 125-170. 2021)

3. Copyrighting TikTok dances: Choreography in the Internet age

作者: Johnson, A (Johnson, Ali)

机构：Univ Washington, Sch Law, Seattle, WA 98195 USA

摘要：TikTok is a video-sharing social media application that launched in 2018 and has grown wildly since its inception. Many users are drawn to the platform by "dance challenges"-short dance routines of varying complexity set to popular songs that are recreated by other users, eventually going "viral" (i.e., recreated on a massive scale by other users) on the app. Going viral can provide young dancers and choreographers an opportunity to break into the highly competitive entertainment industry. However, there is a problem: due to TikTok's interface and community practices, the original creators of a dance (who, significantly, are often young women of color) frequently do not receive credit, or the massive opportunities that come with such recognition. This Comment explores how intellectual property law may provide a framework to address this problem, while simultaneously acknowledging the troubled history between copyright and creators of color. It also situates the TikTok problem within a larger phenomenon: choreography is an increasingly important part of pop culture as video cements itself as the dominant communicative medium of the era. Accordingly, the challenges of asserting intellectual property rights over choreography (which have historically gone unsought and ignored) is a legal problem that will require renewed focus.

Part I of this Comment describes the global ascent of TikTok as a platform for sharing choreography, and how the app serves as a touchpoint for a bigger story of cultural appropriation in the United States. Part II discusses copyright law and choreography, focusing on the required features a piece of choreography must have to be entitled to copyright protection, and the increasing importance of copyright protection for choreography in the internet age. Part III addresses the recent litigation between a popular video game, Fortnite, and a cadre of celebrities who claim the game copied their "signature dance moves" without compensation. Specifically, this Part investigates how the outcomes of those cases inform analysis for legal protection of TikTok dances. Part IV argues that under the current copyright regime, many TikTok dances likely qualify for copyright protection. However, given the importance of widespread dissemination to the success of TikTok dances, copyright protection--which would inevitably have a chilling effect on a dance's dissemination--may not pave the appropriate path forward. This Part also presents potential solutions. These potential solutions include licensing schemes, as well as extralegal fixes TikTok could employ to meet the dual goals of allowing dissemination while simultaneously protecting the attribution rights of choreographers.

关键词：无

(来源：[WASHINGTON LAW REVIEW](#). Volume 96. Issue 3. Page 1225-1274. Oct 2021)

4. The United States' climate patenting behavior after The Paris Agreement Withdrawal Announcement: An empirical analysis and a fast-track proposal

作者： Viswanathan, P (Viswanathan, Prateek)

机构： Univ Illinois, Coll Law, Chicago, IL 60680 USA

摘要： When the United States announced that it would withdraw from the Paris Agreement, some commentators speculated whether this announcement would affect patent applications on climate technologies. This Note studies the effect of that withdrawal on patenting behavior in the U.S. by conducting a difference-in-difference analysis on U.S. patent applications on climate technologies compared to patent applications on climate technologies filed in other countries, patent applications filed on all technologies in the U.S., and patent applications filed on mechanical engineering technologies in the U.S. This Note finds that U.S. patent applications on climate technologies declined relative to these other groups. Yet, this Note does not find that the announced withdrawal from the Paris Agreement caused the decline relative to other countries, nor the decline relative to all technologies in the U.S. It does find that the decline relative to mechanical engineering technologies is statistically significant, which suggests that the announced withdrawal from the Paris agreement caused this decline. Even if the announced withdrawal from the Paris Agreement did not cause these declines, they do have effects on intellectual property protection in climate technologies. Accordingly, this Note proposes a program by the United States Patent and Trademark Office to address these relative declines and provides model rules for this program.

关键词： 无

(来源：[UNIVERSITY OF ILLINOIS LAW REVIEW. Issue 1. Page 261-308. Mar 2021](#))

5. Patents as signals of quality in crowdfunding

作者： Cotropia, CA (Cotropia, Christopher A.)

机构： Univ Richmond, Intellectual Property Inst, Sch Law, Law, Richmond, VA 23173 USA

摘要： Patents and crowdfunding both attempt to foster early stage innovations. In theory, patents signal quality and value to attract investment and buyers and ultimately facilitate

commercialization. Crowdfunding allows multiple individuals to make small contributions to finance start-up ventures. This Article reports on two related studies investigating the interaction between these two innovation tools by determining the impact of a crowdfunding campaign's patent status on the campaign's success and delivery. The first study examines 9,184 Kickstarter campaigns in patent-eligible categories to determine whether patented or patent-pending labeled projects are more likely to reach their funding goal and in turn achieve actual, on-time delivery when compared to non-patented projects. This study finds, perhaps surprisingly, that patented projects are not more likely to obtain funding compared to non-patented ones. In contrast, patent-pending projects are more successful in getting funded. The second study confirms this preference for patent-pending projects but not patented ones through a series of laboratory experiments on Amazon Mechanical Turk ("MTurk"). The MTurk results also indicate that patent-pending status, as compared to patented status, is more likely to be noticed by potential backers and an identified reason for such backers to invest and buy crowdfunded products. These results provide insight into whether patents (1) act as signals to attract funding and buyers, and (2) assist in commercialization in the crowdfunding context. These results also inform the proper focus of patent marking statutes.

关键词： investments; property

(来源：[UNIVERSITY OF ILLINOIS LAW REVIEW](#). Issue 1. Page 193-227. Mar 2021)

外文管理类核心期刊知识产权文章摘编

选刊范围: WOS数据库SSCI外文管理期刊

1. Which patents to use as loan collaterals? The role of newness of patents' external technology linkage

作者: Zhang, YA (Zhang, Yan Anthea)¹ Chen, ZE (Chen, Zhuo Emma)² Wang, YD (Wang, Yuandi)³

机构: 1. Rice Univ, Jones Grad Sch Business, Houston, TX USA

2. Amer Univ, Kogod Sch Business, Washington, DC USA

3. Sichuan Univ, Sch Business, 29 Wangjiang Rd, Chengdu 610029, Sichuan, Peoples R China

摘要: Research Summary Patent collateral is an important aspect in the debt financing of firms. We argue that in accepting patent collaterals, lenders need to balance between risk of obsolescence and risk of unverified external inventions, both of which are related to patents' external technology linkage. Patents linked to old external inventions are subject to risk of obsolescence while patents linked to too new external inventions are subject to risk of unverified external inventions, and therefore we propose patents linked to moderately new external inventions are more likely to be pledged. We further propose the turning point of this curvilinear relationship depends on borrowing firms' attributes: firm-specificity of their patent assets and their technological specialization domains. Using data on 107,180 U.S. semiconductor patents, our results support these propositions.

Managerial Summary Patent collateralization represents an important innovation in the debt market. Then, how to choose appropriate patents as collaterals is an important question for patenting firms and financial institutions accepting patents as collaterals. Our results suggest that patents linked to old external inventions are less likely to be pledged because such patents may become obsolete soon, patents linked to too new external inventions are also less likely to be pledged because such patents may be deemed too risky, and patents linked to moderately new external inventions are more likely to be pledged. We further find that lenders' concerns on risk of unverified external inventions become more salient if borrowing firms' inventions are more firm-specific but become less so if borrowing firms specialize in the patents' technological domains.

关键词： liquidation values; knowledge; uncertainty; search; exploration; competition; impact; market; firms

(来源：[STRATEGIC MANAGEMENT JOURNAL](#). Volume 42. Issue 10. Page 1822-1849. Oct 2021)

2. Categories, attention, and the impact of inventions

作者： Kovacs, B (Kovacs, Balazs)¹ Carnabuci, G (Carnabuci, Gianluca)² Wezel, FC (Wezel, Filippo Carlo)³

机构： 1. Yale Univ, Sch Management, 165 Whitney Ave, New Haven, CT 06520 USA

2. ESMT Berlin, Berlin, Germany

3. USI Lugano, Inst Management, Lugano, TI, Switzerland

摘要： Research Summary Whereas prior innovation and strategy literature studied how attentional and search dynamics influence the creation of inventions, we examine how these same processes affect the impact of inventions after their creation. We theorize that inventions classified in "high-contrast" technological categories garner more attention by potential users and, hence, accrue more citations than otherwise-equivalent inventions classified in "low-contrast" categories. We test this hypothesis via three studies. First, we estimate citation-count models among all USPTO patents granted between 1975 and 2010. Second, we conduct a twin patents test comparing inventions patented both at the USPTO and at the EPO. Third, we examine minute-by-minute search logs from a sample of USPTO examiners. These studies support our hypothesis and extend current understandings of attentional and search dynamics in the innovation process.

Managerial Summary Patents that receive more citations tend to have greater economic value and greater impact on future technological developments. We show that the number of citations a patent receives does not only depend on its inherent technological value, but also on seemingly neutral classification decisions affecting the likelihood that it will be noticed by potential future users. We test our arguments via three related studies. Our results demonstrate that inventions classified in "high-contrast" technology classes garner considerably more attention-and hence citations-than twin-inventions classified in "low-contrast" classes. The key managerial implication is that, whenever feasible, nudging an invention towards higher-contrast classes will increase its future worth. The key policy implication is that maximizing categorical contrast across technology classes will help users identify relevant prior patents.

关键词： 无

(来源: STRATEGIC MANAGEMENT JOURNAL. Volume 42. Issue 5. Page 992-1023. May 2021)

3. Income approach to technology valuation for innovations

作者: Oh, J (Oh, JoonWhan)¹ Park, HW (Park, Hyun Woo)²

机构: 1. Konkuk Univ, Sch Business, 120 Neungdong Ro, Seoul 05029, South Korea

2. Korea Inst Sci & Technol Informat KISTI, 66 Hoegiro, Seoul 02456, South Korea

摘要: Until now, technology valuation has been dominated by the income approach, a forward-looking methodology that discounts future cash flow. To account for risk in technology valuation of innovations, a typical net present value (NPV) method is complemented with real option valuation method. Even though real option techniques account for risk changes in practice, such models are subject to criticism for reasons of mathematical complexity. We propose a modified income approach we refer to as 'Innotech' that incorporates innovation characteristics and industry characteristics into the valuation model. Our modified approach for the valuation of innovative technology reduces challenges related to mathematical modelling and dependency on factors such as risk premium, expected cash flows and contributory charge.

关键词: valuing patents

(来源: INTERNATIONAL JOURNAL OF TECHNOLOGY MANAGEMENT. Volume 88. Issue 2-4. Page 389-407. Mar 2022)

4. Patents and knowledge diffusion The impact of machine translation

作者: Buttner, B (Buttner, Benjamin)¹ Firat, M (Firat, Murat)^{2,3} Raiteri, E (Raiteri, Emilio)¹

机构: 1. Eindhoven Univ Technol, Sch Innovat Sci, Eindhoven, Netherlands

2. Open Univ Netherlands, Ctr Actionable Res Open Univ CAROU, Dept Comp Sci, Heerlen, Netherlands

3. Eindhoven Univ Technol, Sch Ind Engn, Eindhoven, Netherlands

摘要： One of the main rationales for the existence of the patent system is to encourage knowledge diffusion through the full disclosure of the technical knowledge embodied in a patented invention. Yet, economists and legal scholars cast doubts on the validity of the disclosure theory. The empirical evidence on the actual benefits of the disclosure function remains limited. The present paper aims to expand our understanding of how information spreads via patent disclosure and exploits recent improvements in machine translation (MT) to identify the effect of broader access to patented knowledge. More specifically, the paper uses a unique natural experiment. In September 2013, Google launched a major upgrade to its Google Patents service and added patent applications from the China National Intellectual Property Agency (CNIPA) to its searchable patent database. Using a difference-in-differences approach, we show that the translation of the Chinese patents into English resulted in an increase in citations received from patents filed by US inventors compared to a suitable control group comprising patents that Google translated only in 2016. Our results suggest that improved access to patented knowledge fosters knowledge diffusion.

关键词： innovation evidence; market value; citations; disclosure; flows; China

(来源：[RESEARCH POLICY](#). Volume 51. Issue 10. Dec 2022)

5. Profiting from digital innovation: Patents, copyright and performance

作者： Boudreau, KJ (Boudreau, Kevin J.)¹ Jeppesenb, LB (Jeppesenb, Lars Bo)² Miric, M (Miric, Milan)³

机构： 1. Northeastern Univ, Boston, MA 02115 USA

2. Copenhagen Business Sch, Copenhagen, Denmark

3. Univ Southern Calif, Los Angeles, CA 90089 USA

摘要： It is yet unclear whether patents and copyright are effective at protecting digital innovations. In this paper, we investigate this question using novel product-level data on mobile apps, in which we relate the use of both patents and copyright to (i) revenue performance and (ii) IP licensing. We theorize that these relationships depend on differences in product-level characteristics and that apps differentiated by their design are more likely and effectively to be protected by patents; apps combining elements of differentiated content are more likely and effectively protected by copyright. Our results support these predictions that product characteristics shape the appropriate contingent use of patent and copyright protection in digital

products. These patterns are especially relevant to industries where digital products combine elements of differentiated design and differentiated digital content.

关键词： products evidence； recorded music； software； protection； commercialization； appropriability； industry； quality； impact； sales

（来源：[RESEARCH POLICY](#). Volume 51. Issue 5. Jun 2022）



（本快讯仅用于学术研究，转载请标明出处）

知识产权南湖快讯

2022年第12期（总第98期）

主办单位：国家知识产权战略实施（中南）研究基地

中南财经政法大学知识产权研究中心

总编辑：詹映 本期编译：张佩谛 黄瑞菡

联系邮箱：2451271319@qq.com 1445240262@qq.com