

他山之石

建立开放许可制度 意在促进专利运用

编者按

引入专利开放许可制度,意在促进专利的实和运用,推动专利权市场价值的实现,是促进创新成果转移转化的一项重要制度创新。从域外经验来看,由于专利开放许可制度构建时间较早,理论基础比较成熟,因此在实践中显示出积极效果。本期特选取实施专利开放许可制度的相关案例,介绍该制度的创制思路和运行实效。



英国 充分尊重权利人意愿

本报实习记者 赵俊翔

英国是最早实施专利开放许可制度的国家。1919年,为防止专利权滥用,促进专利实施运用,英国在原有的强制许可制度基础上,首次创设了专利开放许可制度。

“该制度创立之初,是通过‘专利背书’的形式确立开放许可,以政府公信力对开放许可承诺进行保障。”华南理工大学法学院知识产权学院副教授、知识产权教研室主任万小丽介绍,但专利作为一种私权,进行开放许可应尊重权利人的意愿。“因此,1977年,英国以‘登记’取代了‘背书’,作为专利开放许可可确立的形式。‘登记’更符合合同自由的精神。至此,英国的专利开放许可制度基本定型,后续仅对个别细节予以补充解释,其主体框架一直延续至今。”

英国的专利开放许可制度有自愿型和强制型两种。强制开放许可是强制许可的一种类型,旨在防止专利权滥用,规制专利不实施或不充分实施对社会公共利益造成损害的情形。“由于强制开放许可主要起到威慑作用,其实施条件较为严苛,实施实例较为罕见,因此大多数借鉴英国开放许可制度的国家只引入了自愿开放许可制度。”万小丽介绍。

“自愿型开放许可制度,包括登记、实施、侵权救济和撤销四个基本内容。与部分国家不同,英国规定,专利授权以后,专利权人可以随时向英国专利管理部门申请登记开放许可,并且无需事前明确许可条件。如果没有人主张专利已发放独占许可或者排他许可,则开放许可登记成功,任何人可以与专利权人协商许可

条件,以获得开放许可,协商不成,可以请求英国专利管理部门进行裁决。”万小丽表示。

专利开放许可的许可费率较低,且为专利权人提出了诸多限制。因此,英国出台了诸多措施,对专利权人进行激励或补偿。专利权人可以利用官方平台发布开放许可意愿,提升广告效应;登记开放许可后,专利年费减半;如果专利未发放许可或者被许可人一致同意,补缴减免的专利年费后,可自由撤销开放许可。

此外,英国也从制度层面,对专利使用者的权益进行保障,以激励专利使用者积极推动专利转化。开放许可的公示性和不可拒绝性,降低了使用者的搜索成本和谈判成本,低廉的许可费用减轻了企业的经济负担;在专利权人怠于维权的情况下,英国赋予开放许可的被许可人独立提起侵权诉讼的权利,此举既可以打击侵权行为,还可以鼓励使用者积极获得开放许可,促进专利实施运用。

“截至2021年6月21日,英国有效的开放许可专利达8900余件。2003年至2019年,英国开放许可专利的年登记量平稳保持在1000余件左右,年均登记量1394件;年撤销量基本在30件以下;登记的有效维持率在2003年的0.2%,逐步上升至2019年的99.4%。”万小丽表示,种种数据显示,英国开放许可专利能够保持一定规模,英国专利权人登记开放许可的积极性也在逐步提升。“专利开放许可制度,已成为英国传统专利许可模式的一种有效补充。”

作为世界老牌工业强国,德国十分重视知识产权保护。1877年,德国颁布了其第一部专利法,1936年,德国建立了专利开放许可制度,是较早实施专利开放许可制度的国家之一。德国专利开放许可声明制度有何特点?在德国,进行开放许可声明的专利数量有多少?近日,湘潭大学知识产权学院院长肖冬梅就德国专利开放许可制度相关内容接受了本报记者采访。

德国现行专利法规定了专利开放许可制度,内容涉及专利开放许可声明的申请、登记、年费减免机制、撤销程序以及开放许可声明的实施方案等。

“与其他国家相比,德国专利开放许可制度更具开放性。”肖冬梅介绍,其开放性具体体现在以下几个方面,一是,德国不仅允许专利权人,还允许专利申请人提出开放许可声明,而法国、俄罗斯、巴西等大多数实行开放许可制度的国家都规定只允许专利权人提出开放许可声明。二是,德国没有对被许可人做任何限制,本国人和外国人都可以接受当然许可,专利权人也无权拒绝任何人。也就是说,只要



美国 疫情引发新思考

梅雷 李思敏

专利开放许可主要包含自愿开放许可和强制开放许可两种。实际上,美国在开放许可方面没有相关的官方制度,而在知识产权许可领域,除了出台反垄断监督相关政策外,美国政府很少干涉此类许可制度。与此同时,美国在强制许可领域出台了相关法条以保护政府相关的行为。此外,世界贸易组织(WTO)的《与贸易有关的知识产权协议》(TRIPS协议)里也有强制许可的条款,作为该协议的成员国之一,美国有义务遵循该协议的相关规定。

虽然美国专利法没有专门颁布开放许可的条款,但在美国市场上,却有一些共享专利的组织或机构,例如开源发明网络(Open Invention Network,下称OIN)组织。OIN是一个旨在促进Linux生产商和用户专利互不侵犯的组织,是世界上最大的知识



德国 激发更大活力

本报记者 李倩

不存在法定障碍,如行为能力受限制等,任何人都可能获得该专利许可。三是,德国允许专利权人对于任何处于保护期中的专利提起开放许可声明,包括在专利保护期届满之后获得延长保护的专利。四是,德国建立了专利开放许可数据库,并在其专利行政管理部门官网上公布,供公众免费查阅。

“更具开放性的制度让德国进行开放许可声明的专利数量一直比较高。”肖冬梅说。据数据显示,从1981年3月31日至2008年12月24日,在德国总共有7.6万件专利登记了开放许可,其中2.3万件发生在专利授权之前,约占总数的三分之一。2019年,德国专利开放许可数量达到

7008件,是近10年来增幅最大的一年;2020年,专利开放许可数量达6724件。

德国是一个充满创新活力的国家,根据世界知识产权组织发布的《2020年全球创新指数报告》显示,德国排名第9位。“专利开放许可制度有助于盘活专利权,降低市场交易成本,减少专利授权纠纷。”肖冬梅认为,专利开放许可制度可以促进专利运用,但同时还应当注意到,单纯靠专利开放许可制度显著提高专利实施率的愿望是不现实的。专利开放许可制度是补充性的特别许可制度,只能帮助有许可实施意愿的专利权人实现权益最大化。

许可主要与药品类的专利有关,但它也适用于其他领域的专利。

此外,强制许可在TRIPS协议里也有所体现。该协议规定放宽了专利强制许可药品出口的限制,以便为解决公共健康问题提供法律支持。美国作为TRIPS协议成员国,如果相关专利涉及其他国家公共卫生,或者处于紧急状态或其他极端紧急的情况下,必须同意其他成员国使用这些专利,不得将之视为专利侵权。

事实上,美国的强制许可制度在此前便曾被使用。2015年,为解决美国退伍军人管理局因资金不足而停止治疗新的丙型肝炎患者问题,参议员伯尼·桑德斯(Bernie Sanders)便曾要求退伍军人事务部负责人为吉利德公司开发的用于治疗慢性丙肝的新药索非布韦(Sofosbuvir)的专利颁发强制许可。

新冠肺炎疫情引发了与专利开放许可相关的重大问题和讨论。其实,不管是企业自发的免费开放许可或打折销售,还是政府的强制许可,人们都希望在抗击疫情的关键时刻,有关疫苗的专利技术能够被广泛使用,助力此次疫情早日结束。

(作者单位:美国美科律师事务所)

微天下

关键词 申请

过去十年间,韩国与第四次工业革命新技术相关的专利申请年均增长率14%以上,2020年在新冠疫情的影响下,申请量仍保持增长趋势,预计今后相关领域的专利申请量还会进一步增加。同时,为应对持续扩大的第四次工业革命相关技术专利融合的趋势,韩国将制定符合产业界需求的审查标准,并积极提供三人协商审查制度等知识产权管理服务。

——近日,韩国特许厅网站发布消息称,2020年,其人工智能、物联网、自动驾驶等第四次工业革命相关技术共提交2万余件专利申请,较2019年(1.8万余件)增长11.2%。

关键词 商标

在美国提交商标注册申请,通常可于申请递交后的2个月至3个月左右,分配到审查员进行审理,而目前由于商标新申请案件数量庞大,案件大量积压,排队审查时间大概需要被延长到5个月至6个月的时间。

——近日,美国专利商标局发布通知称,由于在过去的6个月内,美国商标新申请数量的激增,注册后各类型申请案件也在不断增加,进而影响了美国商标审理的正常审查周期。

关键词 服务

“欧洲专利信息中心2.0”能够通过向大学、研究机构、创新者、中小企业提供广泛且高质量的服务来加强知识产权和技术转化力度,以期企业家、发明者及其他人士能够在知识产权方面获取灵感,并就专利如何成为一种成功的商业化资源展开探索。

——日前,欧洲专利局(EPO)以网络形式举办了欧洲专利信息年会,超过1200名业内人士参加了此次年会。在此次专利信息年会上,欧洲专利局宣布“欧洲专利信息中心2.0”项目开始实施,欧洲专利局局长安东尼奥·坎普诺斯作出如上表述。

关键词 援助

在目标国家获取相关知识产权,对于企业在国外推进业务发展十分有益,既可以保护企业独特的技术实力和品牌,也可以有效打击仿制品侵权,还可避免被其他公司抢注商标而导致无法在该国使用日本企业商标的风险。

——日前,日本特许厅宣布,为促进中小企业实施战略层面的外国申请,将对计划发展国外事业的中小企业进行申请费用的援助。

关键词 疫情

新冠病毒大流行对有助于结束危机或降低成本的创新产生了前所未有的需求,其中包括旨在通过减少感染传播可能性以使公共场所更安全的创新,以及促进更有效远程通信和协作的数字工具。最重要的是,研究表明,随着新冠病毒大流行成为全球性传染病,冠状病毒疫苗和治疗方法的药物研究速度大幅提高,数量级远高于之前的流行病。

——日前,澳大利亚发布了2020年知识产权年度报告,对澳大利亚企业应对新冠肺炎疫情危机的经济冲击可能采取的应对举措进行解读。

让更多人从技术进步中受益

刘彬

专利开放许可制度,是一项旨在促进专利权合理使用、提高专利转化率的专利实施特别制度,在欧洲国家已有较长的历史。自愿性是专利开放许可制度的主要特点之一,这符合该制度的体系定位,也与国际条约的要求一致。根据《与贸易有关的知识产权协议》(TRIPS)有关规定,大部分法域的专利开放许可都由专利权人自愿向专利行政部门提出申请。受制度设计目标的影响,大部分法域从专利权人自愿性出发,对签订开放许可的当事人没有特别限制。例如,德国提起开放许可声明的对象包括任何在保护期间的专利,被许可人可包括本国公民和外国公民,专利权人无权拒绝包括其主要竞争对手在内的所有申请人。

从制度落实形式看,大部分欧洲国家建设了较为完备的专利开放许可数据库,从执法层面增强了该制度吸引力。对提出开放许可的专利,其不仅在专利登记簿中增加备注,在专利公报中予以公布,还建立了专门的开放许可声明数据库。根据英国专利许可数据库的建设经验,散见的公告与系统可获知的数据库发挥的作用有明显差别。

从申请主体方面看,部分国家将专利申请人同时纳入专利开放许可主体,进一步提升了制度的开放性。以德国为例,每年有大量的开放许可声明与专利申请一并提交。据统计,从1981年3月31日至2008年12月24日,德国总共有7.6万余件专利登记了开放许可,其中2.3万件发生于专利授权之前,约占总数的三分之一。

从专利纠纷解决机制来看,部分国家为侵权人转变为开放许可被许可人建构了较为完善的制度。例如英国专利法规定:“在专利侵权案件中,如果被告在案件判决之前愿意接受开放许可,则不得对其处以禁令;如果被告需要承担赔偿责任,则赔偿金额不得超过其根据开放许可本来需要缴纳的许可费的两倍。”

整体来看,专利开放许可制度有助于盘活专利权、降低市场交易成本、减少专利授权纠纷。要真正落实专利开放许可制度,应当在借鉴域外经验的基础上完善法律规范建设,尽可能给予专利权人足够的吸引,同时发挥专利行政部门在信息推广和法律服务方面的作用。

虽然专利开放许可制度有助于推动专利实施,但单纯靠专利开放许可制度难以显著提高专利实施率。我们应当注意到,专利开放许可是补充性的特别许可制度。其无法使未经许可实施意愿的专利权人改变想法,只可帮助有许可实施意愿的专利权人简化许可途径、实现许可利益最大化。该制度的意义更多的是通过行政辅助简化相关流程,给专利权人提供另一种专利实施方式,确保更多的权利人和更广大公众能从技术进步中获益。



评论



阿杰伊·巴特: USB带来传输技术变革

本报实习记者 姜同天

无法获得消费者的认可。每天与芯片打交道的阿杰伊·巴特不禁开始思考,如何让计算机接口通用性好、不断电“热插拔”数据接口而芯片不会受损,同时又可以价廉物美呢?年轻的阿杰伊·巴特决定针对此问题进行创新研发。

当下,你拿起身边的USB接口端详时,可以发现,通常USB的外端金属电源片略长于内侧1毫米。这就是实现USB“热插拔”的奥妙所在。当年,阿杰伊·巴特在研发中通过多次试验发现,若计算机接口两端的电源金属片长于中间的金属片,那么在接入设备时,两端较长的金属片多出来的距离就可以最先让设备通电,给设备做初始化准备的时间;当拔出接口时,这1毫米能让设备先断开数据连接再断开电源。这样一来就不会发生设备因为突然断电时芯片未处理完数据导致被毁。这1毫米的创新,实现了“热插拔”,也改变了我们使用计算机外部设备的习惯。同时,阿杰伊·巴特在研发中借鉴了此前产品的优点,将USB设计为主动连接不同设备驱动力的接口,从而解决了USB通用性的问题。加之USB单向插拔的特点,也为其降低了很多成本。就这样,一款低成本且同时具备“热插拔”和较好通用性的计算机接口诞生了。

但是,由于最初的USB传输数据速率非常慢,阿杰伊·巴特在向周围同事和多家企业推介这一技术时,吃了不少“闭门羹”,也没有在行业内激起多少“水花”。但是阿杰伊·巴特并没有气馁,他一边收集反馈意见一边优

化USB接口的设计,同时继续在行业内“游说”。多年后,当阿杰伊·巴特再次向英特尔推介这项技术时,鉴于这个发明的应用前景,英特尔决定对这项技术提交专利申请,并投资进行深入研究。1996年,USB1.0版本正式上市,速率传输提高到每秒1.5兆比特。此外,为了提高USB技术的市场化率,并促进相关专利成为行业标准,英特尔决定将USB相关专利免费开放。

目前,USB已迭代更新至4.0版本,延伸出Type-C等多种样式,数据传输速率可超过每秒40兆兆位,已完全替代老旧的计算机接口,成为计算机技术中最重要的技术之一,并广泛应用于手机等多类别电子产品。作为USB技术的发明人,阿杰伊·巴特已经担任英特尔数字企业事业部的院士和首席输出和输入架构师。值得一提的是,在英特尔一则广告中,阿杰伊·巴特被打成企业明星,在进入办公室时接受同事们的仰望并为大家签名,彰显了USB的发明对于英特尔的重要意义。关于USB的相关专利被免费开放,阿杰伊·巴特曾表示,虽然自己可能因此错过了赚得数亿美元的机会,但是USB的出现为计算机技术带来了变革,也让消费者更加便捷地使用个人计算机,这已实现了他发明这项技术的初衷,对此他非常知足。



面孔