企业专利策略探析

□ 赵培训 王 贵

《中华人民共和国专利法》(以下简称《专利法》)自1985年颁布实施以来，经过1992年和2000年两次修订，进一步明确了促进科技进步和创新的立法宗旨，强化了专利司法和行政执法力度，修改后的专利法同时也达到了《与贸易有关的知识产权协议》中所规定的专利保护标准，使我国专利保护标准基本上达到了国际水平。现行的专利法不仅扩大了专利保护的范围，加大了专利保护的力度，而且提高了执法的有效性，笔者根据多年的工作实践就现行专利法及相关法规的规定，对企业如何有效运用专利提出自己的一些观点。

专利特点

专利权的保护是以权利人向社会公开其发明为代价，授予权利人相当期间的独占权利。《专利法》第22条明确规定："授予专利权的发明和实用新型，应当具备新颖性、创造性和实用性。"专利权一旦获得，在法定期限内权利人享有排他独占权，即享有对专利的专用使用权和转让权，并有权禁止他人开发、假冒和使用该专利。根据《专利法》第11条和《专利法实施细则》第84、85条的规定，不经专利权人同意而以生产经营为目的制造、使用、销售和进口专利产品或使用专利方法就要受到法律的惩罚。

另外，专利权的保护采取属地主义保护原则，某项专利若想在某个国家受到保护，就必须到这个国家去申请。

企业如何实施自己的专利策略

所谓专利策略，是指运用与专利有关的法律、科技、经济、管理及其相结合的手段，取得在市场与科技领域竞争的有利地位，谋求最大利益和持续稳定发展的措施。

?1994-2015 China Academic Journal Electronic Publishing House. All rights reserved. http://www.cnki.net

专利制度是法律、技术、经济三位一体的知识产权保护方式，它具有3个基本功能：技术创新、专利保护和推广应用。其中技术创新是基础，专利保护是核心，推广应用是归宿。

从技术创新角度看

(1)企业要配备一定的专利信息人员。目前一些企业不注重专利信息的传播与运用，忽视了专利文献的导向作用。在西方发达国家，凡是准备进入市场的技术，企业必须要申请专利保护。据权威部门统计，全世界专利文献的数量每年以超过100万件的速度递增，90%～95%的发明创造可以在专利文献中查到。因此，企业在进行研究开发以前，应重视对专利文献的检索，了解和把握国内外最新技术动向，从而选择正确的创新方法和途径，避免低水平重复研究别人早已申请的专利技术，提高研究起点和效率，调整企业的对策和发展方向。目前，国家知识产权局已建立相当完备的数据库，如CPRS（中文全文检索系统）、WPI数据库和EPODOC数据库等。

(2)对企业内的发明人员设立岗位奖惩制度。发明人员开发出新产品后，公司应给予一定数额的奖励，但也需承担相应的责任，如与其他产品相近似而造成损失的责任、泄密的责任等等。《专利法》第16条中明确规定了被授予专利权的单位对发明人或设计人的奖励制度。另外，《专利法》第6条规定，“利用本单位的物质技术条件所完成的发明创造，单位与发明人或者设计人订有合同，对申请专利的权利和专利权的归属做出约定的，从其约定”。从该条的规定来看，通过双方的协商，发明人可免受“职务发明”的约束来扩大自己的权益，从而调动广大技术人员的创造性。《专利法实施细则》第74、75、76条详尽地规定了对职务发明创造的发明人或设计人的奖励和报酬标准：被授予专利权的国有企事业单位在专利权有效期限内，实施发明创造专利后，每年应当从实施专利所得利润中提取一定比例作为报酬支付给发明人或者设计人；被授予专利权的国有企事业单位许可他人实施其专利的，应当从许可使用费纳税后提取不低于10%作为报酬支付给发明人或者设计人。

(3)企业应充分利用失效专利并变废为宝，开发实用新技术和新产品。专利的一个特征是时效性（《专利法》第42条规定，实用新型和外观设计的保护期为自申请日起10年，发明的保护期为自申请日起20年）。在专利权有效期内，他人只有通过购买许可合同才能获得专利使用权，而专利一旦失效任何人都可以无偿使用。这些失效专利是一笔巨大的社会财富，具有极大的开发价值，企业应根据自身生产需要和特点对其进行深入挖掘，为自己创造价值。

从专利保护角度看

企业应增强专利意识。开发成果及时取得专利保护，对于有效配置和利用科技资源、提高科研开发投入的效益具有重要作用。目前有些企业一有成果就忙于生产或鉴定，而忘记申请专利来寻求保护，结果使企业蒙受了不应有的损失。目前衡量企业竞争实力和评估企业发展潜力的一个重要标志就是看这个企业拥有专利等知识产权的状况。因此，笔者认为企业把专利工作提高到战略高度应是其发展的核心战略之一。

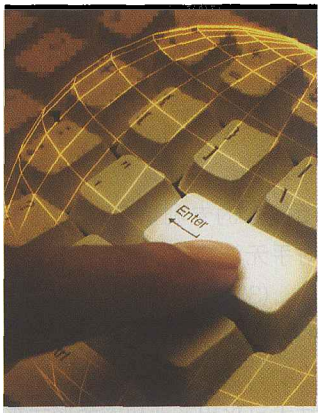
(1)企业应主动、及时地为开发出来的新技术、新产品申请专利，利用专利保护抢先占领市场而形成合法的垄断。

(2)形成层级保护机制，即在某个核心技术获得专利权后，以其为基本专利，将其改进技术及外围相关技术均申请专利，形成一个由基本技术、外围相关技术构成的专利网，进而形成本企业强项技术的专利壁垒，使竞争对手无法攻破。

(3)可利用多种知识产权的结合来形成立体多层级保护机制，即如果企业不愿披露其技术可采用商业秘密的形式来保护其知识产权。其中，商业秘密中的一些创新点容易被“反向工程”所破解，而其他部分不容易被破解，权利人完全可以对容易被创新的一些点去申请专利保护，例如对其商业秘密的一些文字形资料申请著作权保护等。另外，权利人可针对含有该商业秘密的产品来申请商标保护，其他人即使利用了同样的配方或方法制作了相同的产品，但由于该商标的保护则使其不能挤占这部分市场。这样，通过层层保护的方式，虽然比较繁琐，但它形成了一种致密的保护网而使那些投机取巧者难以下手。

(4)根据《专利法》第34条的规定，申请人可以要求提早公布其申请，以获得法律规定的“临时保护”。对于急切想获得专利保护的企业来说，利用《专利法》规定的专利特别审查程序，加快特殊专利申请的审批速度，可使那些对国家利益或公共利益及各行业系统内具有重大意义、需推广应用的专利项目，及时有效地被授予专利权，增加权威性和垄断性，支持国家的重大项目和经济的发展。因此，满足条件的企业应当有效利用该规定。但实际上，大多数申请人往往希望这

?1994-2015 China Academic Journal Electronic Publishing House. All rights reserved. http://www.cnki.net



种公开晚一些，以便有更多的时间为其技术的实施和进一步开发做准备。

(5)目前，企业之间进行专利转让或以专利权出资的情况经常发生，在专利转让或以专利权出资的过程中应注意一些法定要件，例如《合同法》第355条规定："法律、行政法规对技术进出口合同和专利、专利申请合同另有规定的，依照其规定。"《专利法》第10条第3款规定："转让专利申请权或者专利权的，当事人应当订立书面合同，并向国务院专利行政部门登记，由国务院专利行政部门予以公告。专利申请权或者专利权的转让自登记之日起生效。"而在《公司法》第25条中规定："以工业产权出资的，应当依法办理其财产权的转移手续，即依据《专利法》第10条第3款的规定办理登记手续。"因此，专利转让或以专利出资均以"登记"为要件。

(6)企业在获得专利权之后应学会自我保护。专利权只有在专利权人请求保护，并实际采取了保护行动时，才会有效。因此，加强自我保护，是维护专利权的一个重要方面。首先要关注国内外专利申请、授权等情况，注意查询专利公告，发现他人已申请或已授权与自己相同或类似的专利技术时，应按《专利法》的有关规定提出无效宣告请求。

从专利推广应用看

(1)提高企业员工的全员专利意识，是实施企业专利战略的重要基础。企业员工专利意识的强弱，直接关系到企业专利申请的数量、专利转化的比率，技术贸易占企业利润的比例等一系列指标能否实现，是衡量企业专利战略实施成功与否的重要标准，也关系到企业今后的技术储备和持续发展的后劲。所以，在企业对专利工作重视程度提高的前提下，必须强化员工专利知识的教育和培训，强化全员专利意识，并将其作为企业专利战略实施的一项常规工作。

(2)出售专利技术。企业可将专利权像其他商品一样出售，从而获取收益。这种策略可以及早地收回开发投资，加快资金周转。值得注意的是，在转让或许可他人实施专利技术时，在法律允许的范围内应对受让人或被许可人施加尽可能多的限制。

(3)根据《专利法》第50条的规定，企业之间可采用交叉许可的方式来发挥各自的专利优势，相互许可，从而达到互惠互利的目的。企业之间能够相互间取长补短，这种措施运用得当则可大大节约研究开发费用，成员企业可共享各自的专利，增强国内本行业在国际市场上的竞争力。同时，可避免大量的重复开发和投资。

(4)目前，企业在专利的利用方面还多是自己使用专利方法或制造专利产品，只有当其他企业侵权时，才急于想办法对付，没有主动防御和进攻的意识，这样往往会导致不利的后果。另外，企业对属于自己的知识产权不能很好地维护和使用，一些原属于企业的职务发明被当成非职务发明申请，企业资产被他人非法占有，无形资产流失严重。

(5)对于竞争对手设置的障碍性专利等，企业可依法申请宣告其无效。依据《专利法》第45、46条的规定，对他人已被授予的专利权，自授予专利权之日起，"任何单位和个人认为该专利权的授予不符合本法有关规定的，可以请求专利复审委员会宣告该专利无效"。对专利复审委员会的决定不服的，还可以自收到通知之日起3个月内向人民法院起诉。当被指控侵犯他人专利权时，如果他人是通过专利申请权或者专利权转让而取得的专利，则可以依据《专利法》第10条的规定，请求宣告转让无效。总之，企业可利用《专利法》保护自己的合法权益，从而减少损失。

从全球的范围来看，一些发达国家的企业正在调整和制定面向新世纪的知识产权战略，并将其纳入国家经济科技发展的总体战略，并且在我国的知识产权方面实施新的"圈地运动"。国家科技部部长朱丽兰说："在加入WTO以后，市场竞争的关键不是关税壁垒，而是技术壁垒。技术壁垒后面就是专利，不是一般的知识，是创新的知识，而且是法律化的创新知识。对专利的认识要从我们的国情，从进入新世纪这种角度来看，要采取措施、提高认识、创造环境。"因此，我国企业应加强专利保护意识，凭借自己的研发能力，在知识产权领域奋起反击，利用拥有自主知识产权的产品来占领市场。

?1994-2015 China Academic Journal Electronic Publishing House. All rights reserved. http://www.cnki.net

CONSTRUCTION MACHINERY & MAINTENANCE
CM&M
No.12 2004 Monthly

38 SPECIAL STORY

bauma China 2004 told you

bauma China 2004 has undoubtedly become the international construction machinery expo having the greatest influence in Asia with the largest exhibition space ,amount of exhibitors breaking new records, more extensive exhibits and visitors being more professional and coming from more countries. By means of expo, we can sense that the great changes have been taken place in market and China construction machinery industry and that they face new opportunities and challenges . The strength of domestic construction equipment making industry has remarkably strengthened .The overseas exhibitors and visitors have a clear aim to show their strength , at information about China construction machinery market, and contact the leading manufacturers and agents in China for cooperation in the future. Four days of short duration past hastily. If the expo is prolonged , we feel glad. Let us meet again in Shanghai in 2006.

66 INTERVIEW · BUSINESS

Emerge at a Historic Moment — Cover Hangzhou Junlian Engineering Machinery Making Co.,Ltd

Non-public enterprises are gradually becoming the mainstay in the development of China economy. As the most active province of privately managed economy growth in China—Zhejiang, the economy of the non-public sector in the province comes up to the half of all over Zhejiang, becoming a force at the core of national economy development. These enterprises have kept the rapid growth of economy and their economic strength has continued to strengthen in 2004,by carrying on the impetus of fast development of economy in 2003, energy resources and production means. In fact, the non-public enterprises are not a small amount in the construction machinery industry . Not long ago, the reporter covered Hangzhou Junlian Engineering Machinery Making Co.,Ltd.— a non-public enterprise located in Xiaoshan,Hangzhou.

68 INTERVIEW · PERSONAGE

Howard Dale's Well-known Saying: Working is Very Charming and Joyful

Six years ago, at the bell of the new year, Howard Dale came to China and took up the post of general manager of Kobelco Case Construction Machinery (Shanghai) Co.,Ltd. with complacence and great ambition. However he came across the unprecedented challenges in China. He deep senses that there is nothing to be done easily but anything can happen in China. Therefore suffering setbacks, he exhorts himself to probably accomplish anything; being smug, he also warns himself to uneasily obtain a success. Howard Dale works enthusiastically, selflessly and inflexibly. For this reason, he has a well-known saying: Working is very charming and joyful.

74 REVIEW

Study the tactics of Enterprises to Protect Their Patent Right

After entering WTO, the key to market competition is not the tariff barrier but the technological barrier backed up by patents. The present patent law not only expands the patent protection but also improves the effectiveness to enforce the law. Therefore Chinese enterprises should enhance their awareness of patent protection and make good use of the products with their intellectual property to open up markets.

?1994-2015 China Academic Journal Electronic Publishing House. All rights reserved. http://www.cnki.net