

学校编码：10384

分类号_____密级

学号：2014120127

UDC

廈門大學

碩 士 学 位 论 文

知识产权资产证券化风险及法律解析

The risk & law analysis of intellectual property securitization

吳哲丹

指导教师姓名：乔永忠 副教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2017年12月

论文答辩时间：2017年 月

学位授予日期：2017年 月

答辩委员会主席：

评 阅 人：

2017年12月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈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其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为()课题(组)的研究成果，获得()课题(组)经费或实验室的资助，在()实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

本人声明该学位论文不存在剽窃、抄袭等学术不端行为，并愿意承担因学术不端行为所带来的一切后果和法律责任。

声明人（签名）：

指导教师（签名）：



年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

习近平总书记指出：“要把科技创新落实到围绕产业链部署创新上，把科技创新真正落到产业发展上，完善知识产权运用和保护机制。”当前，尽管很多企业和机构拥有知识产权，但是知识产品脱离市场，产业应用和技术转化能力较差，导致知识产权转化水平较低。知识产权资产证券化是基于知识产权在未来取得的现金流作为资产进行资本化，以发行证券产品形式将资产出售进行融资，知识产权权利人通过将知识产权转化为实实在在的资金，这一制度正越来越多的被人们所关注。我们应该看到，金融产品创新能够带来经济效益，提升市场活力的同时也是一把双刃剑，蕴含着巨大的法律风险。因此，从法律角度研究知识产权资产证券化原理和运行规则，对加强风险防控，完善知识产权资产证券化制度具有一定的现实意义。

本文首先在分析知识产权的法律特征的基础上，简要分析资产证券化的原理和主要流程，并利用典型案例进行了解释说明，并通过演绎归纳、类比论证等方法，结合知识产权的法律特点，构建出知识产权资产证券化的基本模型。以资产证券化法律风险防范的原理为框架，论述了知识产权资产证券化的法律风险三大核心理念，进而构建起防控机制。最后列举我国知识产权资产证券化过程中可能产生主要法律冲突，以资产证券化风险防范的三大核心理念为脉络，结合国外先进经验，提出了完善我国知识资产证券化过程法律风险防控机制的建议。

关键词：知识产权；资产证券化；风险防控；法律分析

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The chairman Xi of CCP pointed out that the implementation of science and technology innovation to the surrounding industrial chain deployment on innovation, the real land on the industrial development of science and technology innovation, perfecting the mechanism, use and protection of intellectual property rights of intellectual property rights of industrial use programmatic requirements are put forward. At present, although many enterprises and institutions have intellectual property rights, knowledge products are separated from the market, and the industrial application and technology transformation capacity is poor, leading to lower levels of intellectual property conversion. Asset securitization of intellectual property based on intellectual property rights in the future cash flow capitalization as assets, in the form of issuing securities to sell assets for financing, the holder of the intellectual property right by intellectual property rights can be converted to real money, this system is more and more attention by people. At the same time, we should see that financial product innovation can bring economic benefits and improve market vitality, but it is also a double-edged sword, with huge legal risks. Therefore, it is of practical significance to study the principles and operation rules of intellectual property securitization from the legal perspective, and to build a more perfect risk prevention and control system from the legal aspects.

This paper starts with the legal characteristics of intellectual property rights, briefly analyzes the principle and main process of asset securitization, and explains it with typical cases. Next, through deductive induction, analogy analysis method, combining with the characteristics of intellectual property law and build a basic model of asset securitization of intellectual property, and asset securitization legal risk prevention of the three core concepts as the framework, the legal risk prevention and control mechanism of asset securitization of intellectual property are discussed. The final list may be produced in the process of asset securitization of intellectual property rights in China the main conflict of laws, with asset securitization risk prevention of

the three core ideas as the context, combined with foreign advanced experience, put forward the perfect our country knowledge asset securitization process legal risk prevention and control mechanism.

Key Words: Intellectual property; Securitization of assets; Risk prevention and control;
Legal analy

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

导言.....	1
第一章 知识产权资产证券化概述.....	3
第一节 知识产权性质及其法律特征	3
一、知识产权性质	3
二、知识产权法律特征	4
第二节 资产证券化定义及其主要流程.....	7
第三节 知识产权资产证券化法理分析.....	9
一、知识产权资产证券化交易模型	9
二、知识产权资产证券化法律本质	10
三、知识产权资产证券化核心法律关系	11
四、知识产权作为基础资产的法律适格性	12
第四节 知识产权资产证券化发展.....	13
一、国际知识产权资产证券化的发展历程.....	13
二、我国知识产权资产证券化的发展现状	15
第二章 知识产权资产证券化风险法律分析	17
第一节 以知识产权为基础资产的收益能力不稳定	18
一、知识产权价值体现滞后	18
二、知识产权可复制和重复使用造成现金流波动	18
三、知识产权的较高淘汰率不符合稳定现金流要求	19
第二节 知识产权法律特征与证券化要求的冲突.....	19
一、知识产权客体的无体性导致其价值难以准确评估	19
二、知识产权权利的专有性导致其法律关系更为复杂	20
三、知识产权保护的期限性、地域性导致资本运作的时空限制	21
第三节 知识产权资产证券化与现行法律制度的冲突.....	21
一、合同转让的通知形式	22
二、未来债权转让	22
三、破产隔离的实现障碍	23

四、SPV 设立与证券发行的矛盾.....	24
第三章 知识产权资产证券化风险防控法律建议.....	26
第一节 知识产权资产证券化的风险防控的立法完善建议.....	26
一、完善知识产权价值评估体系建设.....	27
二、建立统一的知识产权登记公示平台.....	28
三、承认未来债权及其转让效力.....	28
四、建立债务公示制度.....	29
五、加强创新监管.....	29
第二节 对知识产权资产证券化的风险防控的法律实务建议.....	29
一、充分的尽职调查.....	30
二、组建合适的知识产权资产池.....	30
三、设置充分“风险隔离”的特殊目的载体.....	31
四、提供多样化的信用增级.....	32
结语.....	34
参考文献.....	37

CONTENTS

PREFACE	1
Chapter 1 Summarize of Intellectual property securitization ...	3
Subchapter 1 The related legal principle & law characteristics of intellectual Property	3
Section 1 The nature of the intellectual property rights.....	3
Section 2 The law characteristics of intellectual property	4
Subchapter 2 The definition & main process of Assetbacked Securities	7
Subchapter 3 Legal analysis of the intellectual property securitization	9
Section 1 The transaction model construction of intellectual property Asset securitization	9
Section 2 The law essence of Intellectual property asset securitization.....	10
Section 3 The key legal relationship of intellectual property securitization.....	11
Section 4 The fitness analysis in legal of the basic asset of intellectual property Rights	12
Subchapter 4 Development of intellectual property securitization	13
Section 1 The development of intellectual property securitization in globe.....	13
Section 2 The non-break situation of intellectual property Securitization in China	15
Chapter 2 The risk legal analysis of intellectual property asset Securitization	17
Subchapter 1 The profitability of intellectual property is unstable	18
Section 1 The lag of intellectual property licensing, use the value Embodiment.....	18
Section 2 Intellectual property can be duplicated and reused to cause cash Flow fluctuations	18
Section 3 The high elimination rate of intellectual property does not fit the Requirements of stable cash flow	19
Subchapter 2 The conflicts between the legal characteristics of intellectual Property and the requirements of securitization	19
Section 1 The imphysical property of intellectual property rights object makes The value of intellectual property difficult to be accurately assessed	19

Section 2	The special sex of intellectual property rights causes the legal Relation of intellectual property to be more complicated.....	20
Section 3	The duration of the intellectual property rights protection, space Leads to intellectual property rights in the face at the same time the Space restrictions on capital operation	21
Subchapter 3	The conflicts between the securitization of intellectual property assets and the legal system in China	21
Section 1	The form of the contract to notify	22
Section 2	The future creditor's rights transfer.....	22
Section 3	The isolation barriers of realization of the bankrupt	23
Section 4	The conflicts between the SPV set and securities issue	24
Chapter 3	Legal advice on the risk prevention and control of Intellectual property securitization	26
Subchapter1	The legislation on the risk prevention and control of intellectual Property securitization	26
Section 1	Perfecting the construction of intellectual property value assessment System	27
Section 2	The establishment of a national unified intellectual property Registration platformt.....	28
Section 3	Admitted that the future of creditor's rights and its transfer effect..	28
Section 4	Establish a system of the public debt	29
Section 5	Strengthen the supervision of innovation	29
Subchapter 2	Legal practice of risk prevention and control of intellectual Property securitization	29
Section 1	Adequate due diligence	30
Section 2	Build a suitable intellectual property asset poo	30
Section 3	Set up a special purpose vehicle for full "risk isolation"	31
Section 4	Provides various credit enhancement	32
Epiloge.....	34
Bibliography	37

导 言

信息时代，科技与信息产业逐渐成为一个国家和地区经济发展的重要支柱，特别是第二次世界大战以来，科技创新俨然已成为推动时代前进的主要动力。1988年，邓小平同志科学的指出了科技进步发展的趋势，在全国科学大会上提出“科学技术是第一生产力”的重要论断。经济全球化以来，特别是进入互联网时代后，越来越多的人意识到，知识就是生产力，知识产权正成为一种越来越重要的生产要素，越来越多的公司将专利、作品、商标、设计等越来越多的知识产权的使用和营销作为主要的经营策略，将技术的创新和品牌的培育作为公司中长期的发展战略。知识产权正外化为自然人个体、企业、单位、乃至民族、国家核心竞争力，被前所未有的重视和关注。以经济发达的美国为例，在美国经济与统计局和美国专利与商标管理办公室联合发布的《知识产权与美国经济报告，2016更新》中指出：2014年，知识产权产业在直接或间接地在美国创造了4550万个工作岗位和6.6万亿美元的GDP，占美国2014年GDP产值的38.2%^①。

知识产权可以赚钱，相应的，知识产权也可以筹钱，20世纪90年代，美国股市经历了“黄金十年”，期间诞生和见证了数不胜数的金融创新。1997年，“The Bowie Bonds”（鲍威证券）——一个以美国知名摇滚歌手命名的创新金融产品的诞生开启了全世界范围内知识产权资产证券化的大门，如资产证券化的发展路径一样，知识产权资产证券化在最近几十年间间如雨后春笋般的在美国、英国、欧洲、日本等资本市场发达的国家产生。

简而言之，知识产权资产证券化，是知识产权的所有人将基于知识产权的许可、使用和授权而能够产生预期收益作为基础资产，进行证券化包装成证券产品，通过证券产品的交易进行融资的过程。知识产权资产证券化，直接目的在于知识产权的所有人将未来可预期的收益以证券化的形式进行变现、融资，体现出至少三个方面的重要意义。一方面，极大缩短知识产权价值转化的周期，提高知识产品在市场经济中的地位；另一方面，通过知识产权资产证券化这一金融创新产品，可以优化知识产权所有人的资产负债结构，为知识产权所有人后续开发知识产品储备了资金，实现金融服务实体、支持实体的根本要求；最后，通过知

^① Justin Antonipillai & Michelle K.Lee.Intellectual Property and the U.S. Economy:2016 Update.[R].U.S.:The Economics and Statistics Administration & United States Patent and Trademark Office,2016.2

知识产权资产证券化，可以使全社会对知识产权价值的有一个相对直观的认识，推动全社会对知识产权的尊重和保护。

就我国而言，改革开放以来，经济建设取得了举世瞩目的成就，知识产权的利用和保护也进入了新的阶段，但是与发达国家的知识水平发展现状相比，与我国整体的经济地位相比，知识产权发展的现状还是不容乐观，一个突出的表现就是：“中国知识产权还存在量多质低、保护力度不足及保护成本过高等问题，严重制约了企业创新及产品质量的提升。”^①以科研院所、中小高新技术企业为代表的知识产权研发主体，大部分都存在研发资金投入大、资金来源单一、主体融资困难的“瓶颈”，从而造成的知识产品转化难、知识产品开发后继乏力的现象较为突出。因此，探索和研究知识产权资产证券化这一新兴金融产品对于解决知识产权主体的融资难、解决知识产品在产业应用化方面的资金障碍、解决高等院校、科研单位研发费用来源单一等都具有十分重要的现实意义。而知识产权的开发利用前提是知识产权的保护，相对于一般的资产证券化，知识产权本身所特有的无体性、不稳定性、不确定性会导致知识产权资产证券化的风险极大增加。因此研究知识产权资产证券化不仅涉及经济学的工作，更涉及到对知识产权法律规制的研究和解读。因此，结合知识产权的法律特点对知识产权资产证券化进行研究，特别是研究如何从法律视角对知识产权资产证券化可能存在的风险进行早发现、早预警、早处置、早见效，为我国知识产权资产证券化破冰提供风险防范方面的建议就显得至关重要。

^① 吕艳滨，田禾，李林. 中国法治发展报告 No. 15 (2017) [R]. 北京：中国社会科学院，2017. 1.

第一章 知识产权资产证券化概述

第一节 知识产权性质及其法律特征

一、知识产权性质

知识产权（Intellectual Property, IP）已经成为当前最前沿的主题之一，在经济、法律、社会、哲学、政治学、自然科学的多个门类，大量的学者正在致力于知识产权的研究和应用。从法律视角来分析，知识不一定是知识产权，而知识产权以知识为研究对象，知识作为一个较为模糊的概念，通常是指特定的人通过创造性劳动所取得的特定精神成果；而产权是指所有权人依法支配其财产的权利^①。丁丽璞教授认为，知识产权可以被看作是人们基于自己的智力活动创造的成果或经营活动的经验、知识而依法享有的权利。^②这一基本关系应该被看作是知识产权法学理论和构建知识产权各项制度的基础。

国际上通常以列举法的方法来界定。如 1970 年 4 月 26 日生效的《建立世界知识产权组织公约》为全世界范围内的知识产权定义明确了方向，我国于 1980 年 6 月加入该组织，为第 90 个成员国，承认该条约对知识产权范围的界定。同时，我国目前虽然暂未形成专门的知识产权法，但已制订了《著作权法》、《商标法》、《专利法》等三部知识产权单行法对主要类型知识产权进行了全方位的立法；而对知识产权的范围进行界定，《中华人民共和国民法通则》第三节中规定了民法保护的知识产权类型，分别是著作权（版权），专利权、商标权、发现权、发明权；同时《中华人民共和国刑法》第七节也明确了侵犯知识产权罪的具体情况，明确了对商标权、专利权、著作权、商业秘密等知识产权领域的刑事保护。

一般认为，知识产权的核心是对基于科学研究、文学创作、艺术创作等脑力劳动的创造活动和创造成果（著作权、专利权、发现权、发明权）和代表各类型组织实体商誉的显著标志（商标权）所产生的财产权利和人身权利的保护。因此，对于知识产权的性质，学界有比较公认的观点，即知识产权具有私权性和人

^① 曲三强.知识产权原理[M].北京：中国检察出版社，2004.4.20-26.

^② 丁丽璞.知识产权法（2版）[M].厦门：厦门大学出版社，2007.1.11-15.

权性两大根本属性。

知识产权的私权属性在法理层面主要有四个方面的特征：一是知识产权是私人的权利，权利主体是特定的人，知识产品虽是一种具有社会公共性质的社会产品，但通过法律的安排，知识产权产品成为了具体的、特定的人的私人权利。二是知识产权是私有的权利，与公权不同，知识产权反映的是在特定主体在意思自治下对知识产品的自由支配和处分，是特定人的私人权利，这也决定了属于知识产权具有商品的交易属性。三是知识产权是一种私益权利，创造者或拥有者可以依靠所创造或拥有的知识产权产品产生经济价值。四是知识产权是一种私用的权利。知识产权的对象是创造性的智力成果和具有工商信誉的显著标志，是非物质的，不具有物理上的形体，不占据物理空间，不发生有形的损耗，同样，因此知识产权产品是无体的，知识产权产品作为财产，价值的真正实现依赖于具体权利对象的实际使用或支配。

同时，知识产权还具有人权性。人的权利是为人权，按照自然法理论，“天赋人权”。知识产权是在法律的保护下的脑力创造性劳动和显著标志的使用，不应国家的特许而产生，本质上是财产权的一种类型，与隐私权、平等权、自由权、生存权一样，是超越社会、超越阶层的普遍、平等的自然人权。对人权的考量在知识产权基本制度构建和知识产权法调整、保护的内容中体现的越来越多，典型事例是，2001年11月在卡塔尔首都多哈召开的WTO第四届部长级会议上通过了《关于知识产权协议与公众健康问题的宣言》（即《TRIPS与公共健康多哈宣言》），宣言站在人权的立场，在承认并尊重在医疗卫生领域知识产权保护的同时，对公共健康与知识产权进行了平衡，充分体现了知识产权与人权的冲突与融合。

二、知识产权法律特征

知识产权以知识产品为权利对象，与民事上其他有形、有实体的财产权利等传统的物权不同，知识产权有其特有的法律特征。在国内，目前对于知识产权的法律特征的研究百家争鸣，比较具有代表性的主要有三特征论、四特征论和五特征论。关于三特征论，有学者提出知识产权的法律特征主要是无形性、地域性、

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