

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13020091150251

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

技术标准制定中必要专利问题研究

——以技术标准中专利池形成为视角

**Research of the Essential Patents in Formulating
Technology Standard——From the Perspective of the
Formation of the Patent Pools in the Technology Standards.**

高 翔

指导教师姓名：丁丽瑛教授

专业名称：法律硕士(法学)

论文提交日期：2012年4月

论文答辩时间：2012年 月

学位授予日期：2012年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2012年 月

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。）

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

晚近以来，专利权人利用专利池这一类似于专利许可的方式而滥用其专利权的合法垄断独占地位限制市场竞争、排斥同业竞争者、损害消费者利益的现象愈演愈烈。尤其是我国 DVD 产业、彩电业、MP3 电子播放器等产业所面临的生存与发展的严峻挑战，对我国建立专利权滥用规制体系提出了深层次的制度诉求。然而，现行法律制度却疏于对专利池滥用的法律规制问题作出明确具体、操作可行的规定，这使得我国企业在应对外国企业的专利池滥用时往往无据可循，不能充分保护自己的合法利益。

虽然专利池有显著的促进竞争效应，但是如果专利池滥用也会带来反垄断法规制的问题，并且问题愈发严重。理论上，组成一个合法有效的专利池必须是必要专利，因而对专利的认定标准就成为重点研究对象。本文研究重点在于探讨专利池反垄断的前置性问题，即专利池技术标准中必要专利的组成要素。因为，构成一个有效的专利池，必须是由必要专利组成，鉴于此，本文研究专利池的技术标准中必要专利的想法。

本文除前言和结语外，正文共分为三章。

第一章专利池与专利技术标准之关系。分析专利池的概念、搭建专利池的目的及专利池的实质，明确了本文的研究对象，并阐明专利池产生与兴起的因素解析。同时，重点讨论了专利池与技术标准的结合，分别从技术标准的实质、专利池与技术标准的紧密关系、技术标准的制定：组成专利池、必要专利的判定，进入专利池等四方面重要意义，论证专利池与专利技术标准结合的合理性和必要性。

第二章专利池中专利必要与否的二元悖论。分析了专利池的组成，根据不同的分类标准，可以把专利分为必要专利与非必要专利、阻碍性专利与互补性专利、竞争性专利与非竞争性专利等三种类型，进而分析构成一个合法有效的专利池必须是由必要专利组成的。那么专利池中哪些专利可以成为“必要专利”则是研究的核心内容。必要专利认定标准一般包含法律因素、技术因素和商业因素三要素，本文同时创新性地提出了从法律经济学角度判定必要专利，从而使得对必要专利的重新认识。

第三章技术标准中必要专利的法律规制与完善。分析了国内外对于必要专利的代表性的立法现状，也提出了必要专利的评估及其制度构建的设想，即通过评估必要专利的影响因素、尝试性地提出了必要专利独立评估机制设想；最后，针对目前我国学术界对于必要专利研究存在的某些误区，作者提出了技术标准中必要专利的司法完善，以供参考借鉴。

本文希冀从实务层面以及法律制度层面，就专利池提供一个较为完整的介绍及分析，探讨专利池的反垄断法规制的必要性，并希望能藉由专利池的反垄断分析，归纳出专利池的合法要件，降低国内组建专利池的不确定性。

关键词：必要专利；技术标准制定；法律经济学

Abstract

In the late recent years, the phenomenon, as that the patent holders make use of the patent pool similar to the patent license to abuse its legal monopoly of the patent monopoly to restrict competition in the market, to exclude the competitors, to the detriment of the interests of consumers, has grown greatly. Particularly, survival and development of China's DVD industry, color TV, MP3 player and other industries facing severe challenges, which promotes China to establish patent abuse of the regulatory system proposed a system of deep-seated aspirations. However, the existing legal system neglect of legal regulation of abuse of the patent pool to make clear and specific feasible to operate the provisions, which makes China's enterprises often have no rules to follow facing the abuse of the patent pool to deal with foreign companies, which cannot adequately protect their legitimate interests.

Although the patent pool have significant pro-competitive effect, if the patent pool be abused will also have the problem of anti-trust regulation, and cause the increasingly serious problem. In theory, the composition of a legitimate and valid patent pool must be essential patents, and thus the standard object of study become a key factor. This study focuses on exploring the issues of patent pool of anti-monopoly front, the necessary elements of the patent in the patent pool of technical standards. Thus, constituting a valid patent pool must be the essential patent, in view of this, the germination of the idea of the essential patents occurs in the technical standards of the patent pool.

Besides the preface and conclusion, this dissertation is divided into four parts as follows:

Chapter One mainly discusses the relationship between the patent pools and the technology standards. The first chapter of patent pools and patent standards, Including the analysis of the concept of patent pools, the purpose of

setting up patent pools and the substance of the patent pool, clearly the object of this paper, and to clarify the patent pool and the rise of factor analytic. Meanwhile, I try my best to focus on a combination of patent pools and technology standards. Respectively, from the essence of the technical standards, patent pools closely with the technical standards, technical standards: the composition of the patent pool of essential patents in the decision to enter the four aspects of patent pools and other important significance, demonstrate the reasonable suggestion and necessity in patent pools with technology standards.

Chapter Two deeply analyzes whether patent is necessary or not dual paradox in the patent pools. I analyzed the composition of the patent pool, and according to different classification criteria, I can classify patent into three types including the essential patents and non-essential patents, obstructive patents and complementary patents, competitive patent and non-competitive patent. And then I analyzes constitute a legitimate and valid patent pools MUST BE consisting of essential patents. So which patents can be "essential patent" in the Patent pools is the core content of the study. Necessary patent recognized standards generally include the three elements, such as legal considerations, of the technical factors and business factors. Most importantly the authors also put forward innovative determine the necessary patent, making a new understanding of the essential patents from the perspective of Law and Economics.

Chapter Three discusses the technical standards essential patents in legal regulation. Analysis of the legislative status quo at home and abroad for the representation of the essential patents, but also made the necessary assessment of the patent system to build the idea of assessing the influencing factors of essential patents, try to put forward the necessary patent independent assessment mechanism envisaged. Finally, some misunderstanding of China's academia for the study of essential patents, the authors propose a judicial improve the technical standards essential patents for reference draw.

The paper hopes to provide a more complete presentation and analysis from the practical level as well as the level of the legal system, the patent pool, explore the need for antitrust regulation of patent pool, and by the antitrust analysis of patent pools, we sum up the patent the legal elements of the pool, reduce the formation of patent pools in the uncertainty.

Keywords: Essential Patents; Technology Standards; Law and Economics

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 潜在冲突——专利池与专利技术标准之关系.....	3
第一节 专利池释义及其兴起原因	3
一、专利池的实质.....	3
二、专利池产生与兴起的因素解析.....	5
第二节 专利池与技术标准的结合	6
一、技术标准的实质.....	6
二、专利池与技术标准的紧密关系.....	7
三、技术标准的制定：组成专利池.....	7
四、必要专利的判定：进入专利池.....	8
第二章 陷入困境——专利池中专利必要与否的二元悖论.....	9
第一节 专利池的组成	9
一、专利池中专利之间的关系类型.....	9
二、构成一个合法有效的专利池的要件.....	10
第二节 专利池中必要专利的判定	11
一、必要专利的定义.....	12
二、必要专利的认定标准：法律因素、技术因素和商业因素辨析.....	16
第三节 跨越障碍——必要专利认定的法经济学路径	17
一、知识产权的经济性.....	17
二、认定必要专利的一种范式与路径——法经济学方法论.....	18
三、必要专利的时空范围——边际效益与边际损失之辩.....	20
第三章 发现路径——技术标准中必要专利的法制完善	23
第一节 我国专利法中必要专利规定的缺失	23

一、国外的代表性立法现状.....	23
二、我国专利法关于必要专利的规制.....	24
第二节 必要专利的评估及其制度构建的设想	25
一、评估必要专利的影响因素.....	25
二、必要专利的独立评估制度设想.....	26
第三节 技术标准中必要专利的完善方向	27
一、完善之作——尝试着对于必要专利部分无效宣告予以专章规定.....	27
二、退而求其次之选——善用解释论，提高法律的可操作性.....	28
三、慎重之策——区别对待，力求公平.....	28
结 语.....	30
参考文献	33
致 谢.....	37

CONTENTS

Preface	错误！未定义书签。
Chapter 1 Potential Conflicts——The Relationship Between the Patent Pools and the Technology Standards	错误！未定义书签。
Subchapter 1 The Definition of the Patent Pools and the Reason for the Rise of the Patent Pools	错误！未定义书签。
Section 1 The Substance of the Patent Pools	错误！未定义书签。
Section 2 The Formation of the Patent Pools and the Reason for the Rise of the Patent Pools.....	错误！未定义书签。
Subchapter 2 The Combination Of the Patent Pools and the Technology Standards	错误！未定义书签。
Section 1 The Substance of the Technology Standards	错误！未定义书签。
Section 2 The Close Relationship Between the Patent Pools and Technology Standards.....	错误！未定义书签。
Section 3 The Formulation the Technology Standards: Constitute the Patent Pools.....	错误！未定义书签。
Section 4 The Judgment of Essential Patents: Join Into the Patent Pools	错误！未定义书签。
Chapter 2 Be Lost in Dilemma——Whether Patent Is Necessary or not Dual Paradox in the Patent Pools	错误！未定义书签。
Subchapter 1 The Composition of Patent Pools	错误！未定义书签。
Section 1 The Type of the Relationship Between the Different Patent in Patent Pools.....	错误！未定义书签。

Section 2 The Elements of Forming A Legitimate and Effective Patent Pool . 错误！未定义书签。

Subchapter 2 The Judgment of the Essential Patents in the Patent Pools 错误！未定义书签。

Section 1 The Definition of the Essential Patents..... 错误！未定义书签。

Section 2 The Identification Standards of the Essential Patents: Legal Considerations, Technical Factors and Business Factors 错误！未定义书签。

Subchapter 3 Surmount the Abstacles——the Path of the Law and Economics Analysis to Indentificate the Essential Patents 错误！未定义书签。

Section 1 The Economy Nature of the Intellectual Property 错误！未定义书签。

Section 2 A Paradigm and Path to Identify the Essential Patents——the Methodology of the Law and Economics 错误！未定义书签。

Section 3 The Spatial and Temporal scales of the Essential Patents——the Debate of the Marginal Benefit and Marginal Losses..... 错误！未定义书签。

Chapter 3 Finding the Path ——Improving the Legal System of the Essential Patents in the Technology Standards 错误！未定义书签。

Subchapter 1 The Lack Provisions of Essential Patent in the Patent Law of China..... 错误！未定义书签。

Section 1 Foreign Representative Legislative Situation 错误！未定义书签。

Section 2 Regulation on Essential Patents in the Patent Law of China 错误！未定义书签。

Subchapter 2 Assessment of the Essential Patents and the Tentative Idea of the System Construction 错误！未定义书签。

Section 1 The Influencing Factors in Assessing the Essential Patents 错误！未定义书签。

Section 1 The Tentative Idea of Independent Assessment System of the Essential Patents..... 错误！未定义书签。

**Subchapter 3 The Improving Direction of the Essential Patents in the
Technology Standard 错误！未定义书签。**

Section 1 An Improvement Suggestion——Try to Build a Special Chapter for
the Essential Patents Section 错误！未定义书签。

Section 2 The Second Best Choice——Make Good Use of the Theory of
Interpretation, to Improve the Operability of the Law 错误！未定义书签。

Section 3 Prudent Strategy——Treat Differently, to Ensure Fairness 错误！
未定义书签。

Conclusion 错误！未定义书签。

Bibliography 错误！未定义书签。

Acknowledgements 错误！未定义书签。

厦门大学博硕士论文查重系统

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

“技术专利化，专利标准化，标准许可化”是当下企业经营专利的方式并且已经上升到了企业战略的高度，作为企业核心竞争力之一，并已经成为国家对外贸易的新形式，成为世界产业竞争的制高点。技术专利化和专利标准化是操作过程，标准许可化是其最终的经济目标。简言之，“专利标准化”是指将专利技术嵌入标准，“标准许可化”是指将嵌入标准的专利进行许可。在这个过程中，专利池的存在和发展成为不可或缺的一环。近年来，专利权人利用专利池这一专利许可方式，滥用其专利权的合法垄断地位限制市场竞争、损害消费者利益的现象愈演愈烈。一般情况下，讨论专利权滥用的市场认定问题时，认定的根据是拒绝提供研发基础及阻碍创新两大要素，进而解释了认定专利权滥用特定支配市场时的主要表现形式，即拒绝提供关键设施、无正当理由拒绝交易及不合理定价等要素。^①那么，对专利授权的新形式——专利池的技术标准的滥用，对市场自由竞争的危害更加强烈。2008年6月26日，世界知识产权（WIPO）决定将专利和标准问题作为下一步四个工作项目之一；2008年6月5日，《国家知识产权战略纲要》颁布决定实施国家知识产权战略，明确要求制定和完善与标准有关的政策，规范将专利纳入标准的行为，支持企业、行业组织积极参与国际标准的制定。由此观之，技术标准与专利结合的重要性与紧迫性，以及隐藏在其背后的专利许可所带来的巨大经济利益。

目前，我国国内不但存在不少的由国外企业组成的专利池，本土专利池也在逐渐兴起。这些专利池如果没有相关的法律进行规制，就极有可能被企业当成掠夺利润的工具，从而损害市场竞争，损害消费者的利益，使其促进竞争的效应消失殆尽。因为，构成一个有效的专利池，必须是由必要专利组成，鉴于此，我萌发了研究专利池的技术标准中必要专利的想法。

^①张冬.利权滥用认定专论[M],北京:知识产权出版社,2009.173.

“必要专利”的认定是技术标准实施和相关专利许可中的首要问题，是实现公平、合理专利许可的基础。晚近，学界对于“必要专利”的认定基本形成一致意见，即应当考虑技术因素、法律因素，但考虑到商业因素还是有诸多分歧。对此，笔者将提出自己的观点与看法，并提出了必要专利的法律经济学分析路径。同时，虽然目前的许可实践中是由专利权人、专利许可组织或他们聘请的技术专家认定“必要专利”，但由标准化组织承担鉴定“必要专利”及其法律有效性和保护范围的责任应该是最佳选择。当然，这些认定并不具有法律上的最终效力。法院在审理专利许可合同纠纷等案件的过程中有权利对专利技术是否构成特定技术标准的“必要专利”做出事实认定。

本文采用文献分析、比较法研究、案例研究等研究方法展开阐述、讨论。本文搜集了相关的国内外文献、立法资料，根据本文研究目的和范围研读、筛选并引用相关且合适的资料作为本文整体架构展现的基础依据。鉴于我国立法就专利池滥用的反垄断法规制的相关规定较为不足，本文采取立法例比较研究方法和案例研究方法相结合，主要参考美国、欧盟、日本及我国台湾地区的相关立法及相关案例的分析，探讨其对专利池滥用的态度，并与我国相关法律规定进行比较分析，作为具体设计我国专利池中必要专利的制度。

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