

学校编码: 10384

分类号____密级____

学 号: 13620090153147

UDC_____

厦 门 大 学

博 士 学 位 论 文

知识产权法上的公共利益原则研究

Research on the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law

知识产权法上的公共利益原则研究

揭捷

指导教师

古祖雪教授

厦门大学

揭捷

指导教师姓名: 古祖雪 教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2013 年 7 月

论文答辩日期: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2013年6月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

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：

年 月 日

内容摘要

知识产权法上的公共利益原则，是指这样一种要求，即对知识产权领域中私人利益的平衡和保护不得损害公共利益，当知识产权领域中的私人利益与公共利益发生冲突时，公共利益应居于优先被保护的地位。知识产权法上的公共利益原则，作为调整知识产权领域中私人利益和公共利益关系的基本原则，体现了知识产权法的制度价值，在知识产权立法和司法实践中发挥着基础性的作用。深入研究、正确把握知识产权法上的公共利益原则，不仅具有重大的理论价值，而且具有重要的实践意义。

本文除“前言”和“结语”外，主体部分由以下五章组成：

第一章分析了知识产权法上的公共利益概念。根据逻辑学上的定义方法，按照从一般到特殊的逻辑顺序，论文首先分析了公共利益的概念及其与其他相关概念的关系，然后，从内涵和外延两方面，对知识产权法上的公共利益概念进行了界定，从而为研究知识产权法上的公共利益原则奠定了逻辑基础。

第二章对知识产权法上的公共利益原则进行了理论阐释。首先分析知识产权法上公共利益原则的含义、特点及与其他原则的关系，其次从思想源流、法经济学、法社会学、法伦理学等方面探究了知识产权法上公共利益原则的基础和根据，最后论述了知识产权法上公共利益原则的功能与局限。

第三章探讨了知识产权法上公共利益原则的制度安排。作为知识产权法的基本原则，公共利益原则体现在各种规则安排中。本章按照历史发展的脉络，对公共利益原则在著作权法、专利法及商标法中的制度安排进行了系统的梳理和分析。

第四章研究了知识产权法上公共利益原则的实施。论文从实施理念、实施前提及救济程序三个方面对知识产权法上公共利益原则的实施问题进行了较深入的阐述，并对我国相关制度的完善提出了建议。

第五章讨论了知识产权法上公共利益原则的当代命运。笔者认为，面对知识产权不断扩张，公共利益原则不断被弱化的现实挑战，必须对现有知识产权制度进行变革，以切实坚持和维护知识产权法上的公共利益原则。

关键词：知识产权法； 公共利益； 公共利益原则

Abstract

The principle of public interest in intellectual property law is a request that the balance and protection of private interest in the field of intellectual property shall not damage the public interest, and give prior to protection of public interest when it conflicts with private interest. The principle of public interest in intellectual property law is a basic principle regulating the relationship between public interest and private interest in the field of intellectual property, reflecting the value of intellectual property system, playing a fundamental role in the intellectual property legislation and judicial practice. Therefore, there are both theoretical and practical significance to study and grasp the principle of public interest deeply.

Besides Introduction and Conclusion, the main body of this thesis is composed of the following five chapters:

Chapter 1 analyzes the concept of public interest in intellectual property law. According to the definition method of logic and the logic sequence from the general to the specific, this thesis analyzes the concept of public interest and its relationship with other related concepts; then defines the concept of public interest in intellectual property law from two aspects of connotation and extension, so as to lay a logic foundation for the study of the public interest principle in intellectual property law.

Chapter 2 explains the principle of public interest in intellectual property law. First of all, this chapter analyzes the meaning, feature and the relationship between the principle of public interest and other principles in intellectual property law; then probes the basis of public interest principle from the ideological origins, law and economics, sociology of law and legal ethics; finally, discusses the function and limit of the principle of public interest in intellectual property law.

Chapter 3 explores the institutional arrangement of the principle of public interest in intellectual property law. As a basic principle in intellectual property law, the principle of public interest is reflected in various rules. This chapter summarizes the institutional arrangement of the public interest principle in copyright law, patent law and trademark law according to their historical development.

Chapter 4 discusses the implementation of the principle of public interest in intellectual property law. This chapter explores the implementation of the principle of

public interest in intellectual property law from three aspects, i.e.: the concept, premise and relief procedure, and then put forward some suggestions to related system in China.

Chapter 5 discourses the contemporary fate of the principle of public interest in intellectual property law. The author believes that, facing the challenge of continuous expansion of intellectual property rights and the continuous weakening of the principle of public interest, proper adaption has to be made to change the existing intellectual property system so as to uphold and maintain the principle of public interest.

Keywords: Intellectual Property Law; Public Interest; the Principle of Public Interest

厦门大学博硕士

目 录	
引 言	1
一、研究目的.....	1
二、研究对象.....	4
三、研究方法.....	5
第一章 知识产权法上的公共利益概念	7
第一节 公共利益的概念	7
一、公共利益的含义.....	7
二、公共利益的特征.....	15
三、公共利益与相关概念辨析.....	17
第二节 知识产权法上的公共利益	24
一、知识产权法上公共利益的界定.....	24
二、知识产权法上公共利益的范围.....	33
第二章 知识产权法上公共利益原则的理论阐释	41
第一节 知识产权法上公共利益原则的概念	41
一、知识产权法上公共利益原则的含义.....	41
二、知识产权法上公共利益原则的特点.....	48
三、知识产权法上的公共利益原则与其他原则之间的关系.....	52
第二节 知识产权法上公共利益原则的基础	55
一、知识产权法上公共利益原则的思想源流.....	55
二、知识产权法上公共利益原则的法经济学基础.....	61
三、知识产权法上公共利益原则的法社会学基础.....	66
四、知识产权法上公共利益原则的法伦理学基础.....	68
第三节 知识产权法上公共利益原则的功能与局限	70
一、知识产权法上公共利益原则的功能.....	70
二、知识产权法上公共利益原则的局限.....	72
第三章 知识产权法上公共利益原则的制度安排	74
第一节 公共利益原则在著作权法中的制度安排	74

一、特权制度下的“公共利益”	74
二、公共利益原则在近代著作权法中的制度安排.....	76
三、公共利益原则在现代著作权法中的制度安排.....	81
第二节 公共利益原则在专利法中的制度安排	90
一、特权制度下的“公共利益”	90
二、公共利益原则在近代专利法中的制度安排.....	91
三、公共利益原则在现代专利法中的制度安排.....	95
第三节 公共利益原则在商标法中的制度安排	103
一、特权制度下的“公共利益”	103
二、公共利益原则在近代商标法中的制度安排.....	104
三、公共利益原则在现代商标法中的制度安排.....	105
第四章 知识产权法上公共利益原则的实施	111
第一节 公共利益原则的实施理念	111
一、正义的理念.....	111
二、人权的理念.....	115
第二节 公共利益原则的实施前提	118
一、公共利益原则的实施条件.....	118
二、公共利益的认定问题.....	121
第三节 损害公共利益的救济	125
一、行政救济.....	126
二、司法救济.....	134
第五章 知识产权法上公共利益原则的当代命运	140
第一节 知识产权扩张及其对公共利益原则的影响	140
一、知识产权扩张的表现与原因.....	140
二、知识产权扩张对公共利益原则的影响.....	150
第二节 知识产权制度变革对公共利益原则的维护	168
一、以人本精神为要旨的制度改革.....	170
二、以知识共享为基础的理念与实践.....	176
结 语.....	186
参考文献.....	188

Contents

Introduction	1
Chapter 1 Concept of Public Interest in Intellectual Property Law ...	7
Subchapter 1 Concept of Public Interest	7
Section 1 Meaning of Public Interest	7
Section 2 Feature of Public Interest	15
Section 3 Differentiating with Other Relative Conceptions	17
Subchapter 2 Public Interest in Intellectual Property Law	24
Section 1 Definition of Public Interest in Intellectual Property Law	24
Section 2 Scope of Public Interest in Intellectual Property Law	33
Chapter 2 Theoretical Explanation of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	41
Subchapter 1 Concept of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	41
Section 1 Meaning of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	41
Section 2 Feature of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	48
Section 3 Relationship between the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law and Other Principles	52
Subchapter 2 Basis of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	55
Section 1 Ideological origins of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	55
Section 2 Law and Economics Basis of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	61
Section 3 Sociology of Law Basis of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	66
Section 4 Legal Ethics Basis of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	68
Subchapter 3 Function and Limits of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	70

Section 1 Function the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	70
Section 2 Limit the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	72
Chapter 3 Institutional Arrangements of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	74
Subchapter 1 Institutional Arrangements of the Public Interest in Copyright Law	74
Section 1 Public Interest under the System of Privileges	74
Section 2 Principle of Public Interest in Modern Copyright Law	76
Section 3 Principle of Public Interest in Copyright Law in Modern Times	81
Subchapter 2 Institutional Arrangements of the Public Interest in Patent Law	90
Section 1 Public Interest under the System of Privileges	90
Section 2 Principle of Public Interest in Modern Patent Law	91
Section 3 Principle of Public Interest in Patent Law in Modern Times	94
Subchapter 3 Institutional Arrangements of the Public Interest in Trademark Law	102
Section 1 Public Interest under the System of Privileges	102
Section 2 Principle of Public Interest in Modern Trademark Law	103
Section 3 Principle of Public Interest in Trademark Law in Modern Times	105
Chapter 4 Implementation of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	111
Subchapter 1 Concept of Implementation of the Principle of Public Interest	111
Section 1 Based on Philosophy of Justice	111
Section 2 Based on Philosophy of Human Rights	115
Subchapter 2 Premises of the Principle of Public Interest	118
Section 1 Conditions of Implementation of the Principle of Public Interest	118
Section 2 Identification of the Public Interest	121
Subchapter 3 Relief of the Damage to Public Interest	125
Section 1 Administrative Remedies	126
Section 2 Judicial Relief	133
Chapter 5 Contemporary Fate of the Principle of Public Interest in Intellectual Property Law	140
Subchapter 1 Expansion of Intellectual Property Rights and its Influence on the Principle of Public Interest	140

Section 1 Performance and Reasons of the Expansion of Intellectual Property Rights	140
Section 2 Influence of Expansion of Intellectual Property Rights on the Principle of Public Interest	150
Subchapter 2 Maintenance of the Principle of Public Interest by Reformation of Intellectual Property System	168
Section 1 Reformation with the Essence of People-Oriented	170
Section 2 Concept and Practice Based on the Knowledge-Sharing	176
Conclusion	186
Bibliography	188

廈門大學博碩

引言

一、研究目的

知识产权法上的公共利益原则，是调整知识产权领域中私人利益与公共利益关系的基本原则，在知识产权立法和司法实践中具有基础性作用。本文将知识产权法上的公共利益原则作为研究对象，其目的主要在于：

（一）深化知识产权法上的公共利益原则研究

知识产权法上的公共利益原则，是知识产权法学领域一个重要的基础理论问题，历来受到知识产权法学者的重视和关注，出版或发表了不少重要的论著。^①就目前取得的成果来说，大致可以分为以下几个研究类型：（1）知识产权法上的公共利益概念及其对知识产权的限制作用的研究。这类成果的研究重点是公共利益的概念，而不是公共利益原则。（2）个别知识产权领域（例如，著作权领域）的公共利益原则研究。这类成果具有个案研究的特征。（3）将知识产权法上的公共利益原则纳入知识产权利益平衡原则进行研究。在这类研究中，公共利益原则不被视为知识产权法上的独立原则。

分析上述各种类型的研究成果，笔者认为，目前知识产权法上的公共利益原则研究，主要存在着如下不足：（1）研究范围限于个别领域或个别方面，不够全

^① 国内学者的代表性成果，主要有：韦景竹. 版权制度中的公共利益[M]. 广州：中山大学出版社，2011；彭礼堂. 公共利益论域中的知识产权限制[M]. 北京：知识产权出版社，2008；冯晓青. 知识产权利益平衡理论[M]. 北京：中国政法大学出版社，2006；严永和，甘雪玲. 知识产权法公共利益原则的历史传统与当代命运[J]. 知识产权，2012，（9）：12；国外学者的代表性成果，主要有：EDWARD LEE LAMOUREUX, STEVEN L. BARON, CLAIRE STEWART. Intellectual Property Law and Interactive Media, Free for a Fee [M]. New York: Peter Lang Publishing Inc, 2009; GILLIAN DAVIES. Copyright and the Public Interest[M]. Weinheim: Max Planck Institute for Foreign and International Patent, 1994; IRINI A. STAMATOUDI, PAUL L. C. TORREMANS. Copyright in the New Digital Environment: The Need to Redesign Copyright [M]. London: Sweet & Maxwell Limited, 2000; CARLOS M. CORREA. Intellectual Property Rights, the WTO and Developing Countries: The TRIPS Agreement and Policy Options[M]. New York: Zed Books, 2000; WILLIAM VAN CAENEGEM. Intellectual Property Law and Innovation[M]. Cambridge: Cambridge University Press, 2007; FREDERICK ABBOTT, THOMAS COTTIER FRANCIS GURRY. The International Intellectual Property System: Commentary and Materials[M]. Netherlands: Kluwer Law International, 1999; GRAEME B. DINWOODIE, ROCHELLE COOPER DREYFUSS. International Intellectual Property Law and the Public Domain of Science [J]. Journal of International Economic Law 2004; J. CARLOS FERNANDEZ MOLINA. Licensing Agreements for Information Resource and Copyright Limitations and Exceptions[J]. Journal of Information Science 2004; SIVA VAIDHYANATHAN. Copyrights and Copywrongs: The Rise of Intellectual Property and How it Threatens Creativity[J]. The Journal of Popular Culture, 2004; NORMAN E. BOWIE. Digital Rights and Wrongs: Intellectual Property in the Information Age[J]. Business and Society Review, 2005; DORIS ESTELLE LONG. Traditional Knowledge and the Fight for the Public Domain [J]. The John Marshall Review of Intellectual Property Law, 2006.

面和系统；(2) 研究重点主要是关于“是什么”和“怎么样”的描述和分析，缺乏深层次的关于“为什么”的解释和研究；(3) 从利益平衡原则的视角研究公共利益原则，不够科学和合理。因此，现有的成果，只是知识产权法上公共利益原则研究的起点，它的缺陷和不足，需要通过更加深入和系统的研究去弥补和克服。

(二) 适应知识产权制度变革的需要

知识产权法上的公共利益原则，是促进技术革新和进步，推动社会经济发展，增进社会福利的重要法律保障。但是，以《与贸易有关的知识产权协定》（简称“TRIPs 协定”）为核心的当代知识产权制度，却对该原则的实施带来了严重的冲击。TRIPs 协定虽然承认保护公共利益原则，并允许其成员基于公共利益的考虑对知识产权规定有限的例外，但这只是原则性的规定，具体条款上并无基于公共利益原则而对知识产权实行“差别保护”的规定，^①从而使得这些原则性规定被 TRIPs 协定的具体条款所架空。例如，在专利保护方面，TRIPs 协定就没有对一般商业用途的专利和与公共健康有关的药品专利予以区分，结果导致一些发展中国家，特别是一些最不发达国家因为既缺乏药品生产能力又缺乏药品购买能力而在国内产生了严重的公共健康危机。作为对这种公共健康危及的严重关切，WTO 多哈回合谈判对 TRIPs 协定做出了必要的修正，从而为缓解公共健康危及提供了法律便利，在一定意义上重新确认了公共利益原则在知识产权法上的基础地位。

但是，随着“TRIPs-plus”协定的大量签署，多哈回合取得的这点成果，实际上已被大打折扣，知识产权扩张的趋势不仅没有得到遏制，相反，还在进一步加剧，从而使知识产权法上的公共利益原则受到了更大的冲击。^②在这种背景下，即使是发达国家的知识产权学者，也在开始怀疑现行知识产权制度的合理性，并提出了体现公共利益原则的“公共领域”理论^③和“知识可及性”理论^④，试图对

^① 古祖雪. 从体制转换到体制协调：TRIPs 的矫正之路——以发展中国家的视角[J]. 法学家, 2012, (1): 147.

^② 参见古祖雪, 揭捷. “TRIPs-plus”协定: 特征、影响与我国的对策[J]. 求索, 2008, (8): 137-139.

^③ “公共领域”理论是在知识产权法理论中被广泛使用的理论。知识产权的公共领域与专有领域相对，通常是没有纳入到知识产权法中的知识创造成果、保护期限已经届满的知识创造成果以及权利人放弃知识产权的成果。参见冯晓青. 知识产权法的公共领域理论[J]. 知识产权, 2007, (3).

^④ 知识可及性理论是在知识可及性运动（Access To Knowledge, A2K）基础建立起来的。国际上已经掀起了一场轰轰烈烈的“A2K 运动”，已有民间机构起草了《知识可及性条约草案》（Draft Treaty On Access To Knowledge）并被列入 WIPO 的发展计划，<http://www.access2knowledge.org> 及 <http://www.cptech.org/a2k/> 有相关资料，参见柳磊. 国际知识产权体制中的南北矛盾与南南合作[J]. 电子知识产权, 2008, (5).

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.

廈門大學博碩