



专利法与专利竞争情报研究

王继良

(潍坊学院, 潍坊 261061)

〔摘要〕 竞争情报已经被越来越多的企业所重视,成为继资金、技术、人才之后,影响企业生存和发展的第四大因素。作为科技含量最高的专利,越来越成为竞争情报的主要战场。专利法是以保护专利权人对专利享有垄断、独占的权利,从而刺激发明创造为出发点的,同时为我们更好地利用专利提供了一种法律支持。本文从专利法的法律条文出发,论述了如何利用专利法,更好地获取和利用专利竞争情报。

〔关键词〕 专利法;专利;竞争情报

〔Abstract〕 It has been attached great importance to competitive intelligence by enterprises. Competitive intelligence becomes the fourth element for enterprises to survive and develop after funds, technology and talents. The most tech-heavy patent is becoming the main battlefield gradually. Patent law is based on protecting patentee's monopolization right thereby stimulate invention and creation, and provide legal support for us to use patent better. This article discusses how to obtain and use potential competitive intelligence by using patent law proceeding from patent law's letters of the law.

〔Key words〕 patent law; patent; competitive intelligence

〔中图分类号〕 G350 〔文献标识码〕 A 〔文章编号〕 1008-0821(2006)04-0133-02

竞争情报已经被越来越多的企业所重视,成为继资金、技术、人才之后,影响企业生存和发展的第四大因素。作为科技含量最高的专利,越来越成为竞争情报的主要战场。本文拟从专利法的角度,谈一下如何利用专利法,更好地获取和利用专利情报。

1 专利权主体与专利竞争情报

在企业竞争中,专利权的归属问题是竞争的主要问题之一。根据专利法第六条规定“执行本单位的任务或者主要是利用本单位的物质技术条件完成的发明创造为职务发明创造。职务发明创造申请专利的权利属于该单位,申请被批准后,该单位成为专利权人。”这一法条,说明了,职务创造的归属权是单位。同时专利法第十条对职务发明创造作了限定“专利法第六条所称单位的任务所完成的职务发明创造是指:(1)在本职工作中作出的发明创造;(2)在履行本单位交付的本职工作之外的任务所作出的发明创造;(3)辞职、退休或者调离工作后一年内作出的,与其在原单位承担的本职工作或者原单位分配的任务有关的发明创造。”作为企业的竞争,是资金、技术和市场的竞争,更是人才的竞争。所以从竞争对手中挖走人才也是竞争的手段之一,挖来的人才不一定能给本企业带来什么直接效益,但可以削弱对手的竞争实力。对于己方技术人员,被竞争企业挖走以后,应该密切注视对方的专利申请。如果该技术人员在辞职、退休或者调离工作后,一年内做出了发明创造,就应该仔细分析该发明创造是否与其在原单位

承担的本职工作或者原单位要配的作协任务有关,从而决定是否用法律的手段夺回该发明创造的专利权。

2 授予专利的程序与专利竞争情报

2.1 专利权的申请与专利竞争情报

2.1.1 专利申请的原则与专利竞争情报

专利申请的原则一共有三项:(1)先申请原则。两个以上申请人分别就同样的发明创造申请专利的,专利应授予最先申请的人;(2)书面原则;(3)一项发明一件专利原则。其中第(1)和第(3)对专利情报的竞争是有重大意义的。

先申请原则授予的是最先申请人,而不是最先使用或发明的人。这就促使我们企业或公司,必须对我们的产品或发明创造及时申请专利,如果我们不申请,就会被别人甚至我们的对手钻空子,造成重大损失。同样也可以反其道而行之,通过专利检索,即使了解竞争对手的专利申请情况,利用对方疏漏将对方未申请专利的产品,申请自己的专利。

一项发明一件专利原则,也就是说一项发明只能申请一件专利,而且反过来也必须是成立的:一件专利只能承载一项发明。因此,某一套设备或产品,里面可能包含数种或几十种专利。因此,我们在引进别人的设备时,必须搞清楚,所谓专利产品,涉及几项专利,哪些部件是专利产品。同时我们可以使用“专利网络”技术,将核心专利利用这种网络充分保护起来,如果只有一项专利,其侵权的

工作研究

收稿日期:2005-12-26

作者简介:王继良(1972—),男,1996年毕业于东北师范大学信息管理系,潍坊学院图书馆馆员,研究课题:基于用户的数字图书馆信息服务研究。

可能性相对较大,且容易获取,而不易胜诉;如果有围绕一项核心技术的多项专利,构成防护网,阻止他人的侵入及防止他人的外围专利的钳制,不失为竞争的上策。近年来,先进国家的许多企业不仅开发出许多新技术,为这些新技术申请了专利,而且围绕着这些新技术的相关技术也申请了专利。这种战略类同于有些企业在商标申请上采取的战略,他们围绕着某一商标。相似的字、音、画面也全都申请了商标,以免他人申请相似的商标,造成“鱼目混珠”。“专利覆盖”战略,形成了森严壁垒的专利“地雷阵”。保护着企业的主导专利产品。

2.1.2 优先权与专利竞争情报

优先权分为外国优先权和本国优先权。《专利法》第二十九条第一款和第二款分别就这两种优先权做出规定“申请人自发明或者实用新型在外国第一次提出专利申请之日起12个月内,或者自外观设计在外国第一次提出专利申请之日起6个月内,又中国就相同主题提出专利申请的,依照该国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约,或者依照相互承认优先权的原则,可以享有优先权。”“申请人自发明或者实用新型在中国第一次提出专利申请之日起12个月内,又向国务院专利行政部门就相同主题提出专利申请的,可以享有优先权。”

外国优先权源于《巴黎工业产权巴黎公约》,中是缔约国之一。根据这项原则,如果我们就国内同一专利国外提出申请,是享有优先权的,前提是对方也是《保护工业产权巴黎公约》缔约国,或者依照相互承认优先权的国家。

根据本国优先权原则,对于一项发明创造,并不一定要完全等它成熟以后再去申请专利。例如L市电机厂一位技术员长期研制一种摇头吊风扇,于1987年初研制成功样机,本打算继续完善之后提出专利申请,直到1988年初才准备完办理专利申请的文件。但就在这一期间C市电扇厂掌握了L市电扇厂的上述信息,并抢先于1987年3月向中国专利局申请了一种名为全方位吊风扇的专利,致使L市电扇厂的研制成果付诸东流。L市电机厂的失误就在于忽视了优先权原则,他应该在发明摇头吊风扇以后,随即去申请专利,然后等继续完善以后,在12个月以内重新向国务院专利行政部门就相同主题提出专利申请,这样他就可以拥有优先权了。

2.2 专利申请的审批与专利竞争情报

由于我国专利法对发明专利采用的是延迟审查制,也叫请求审查制或叫早期公开延迟审查制:《专利法》第三十五条规定“发明专利申请自申请日起3年内,国务院专利行政部门可以根据申请人随时提出的请求,对其申请进行实质审查;申请人无正当理由逾期不请求实质审查的,该申请即被视为撤回。”根据该条款,自申请人向专利管理部门提交的申请案收到之日起3年内,由申请人提出实质审查的请求,这样虽然能给申请人以充裕的时间思考自己的

这项专利是否有申请为专利的必要,但这种方式容易使人感到时间漫长,再加之有些申请人对专利法了解不够,认为只要提出申请,一旦公告或公开就大功告成了,殊不知,还要在确定为申请日那一天的3年内提出实质审查的请求,专利行政管理部门接到实质审查请求后,进行实质审查后才能决定批准与否,批准则成为正式专利,驳回则专利无效。注意到专利的这方面情况,有利于申请人和专利文献检索人的申请或检索。对于专利申请人来说,注意实质审查的时限;对于专利文献检索人,则可以利用一些专利案的公开/公告时间,对公开/公告的同类专利进行分析比较,对于即将过时的专利申请案进行必要的补充修改,作为专利申请人重新提出申请;作为竞争对手,可以通过专利公报、专利索引密切关注对手申请专利的情况,及时调整竞争策略。

2.3 专利的复审和无效宣告与专利竞争情报

《专利法》第四十一条,第六十六条分别就专利的复审和无效宣告做出了规定。我们可以利用专利竞争情报监视竞争对手专利申请活动,阻止对手专利申请成功。如果对手能够获取该项专利,也要利用无效宣告和复审的法律依据,尽量延缓对方获取专利的时间。

将专利列为严格遵守有关国家法令和国际公约的基础上利用一切可能的手段和方法获取竞争对手的情报活动,其特点是充分利用公开的专利情报,扼制对手的各种专利活动,同时保护自己的专利情报不被竞争对手侵犯,并突破竞争对手的专利保护范围取得专利权,达到技术创新的目的。这就是专利作为企业主要竞争情报的魅力所在。通过监视分析竞争对手尚未授权的公开专利,从中发现不具备专利性的所在,及时向专利审查部门提供证明,专利审查员是很重视公众意见的,给该专利申请的最终授权设置障碍,这些是需要脚踏实地地去分析研究,来不得半点马虎,稍有差池,就会铸成无法弥补的损失。

3 专利权的内容与专利竞争情报

3.1 专利权人的权利与专利竞争情报

专利权人享有三项重要的权利:独占使用权、转让权和实施许可权。《专利法》第十一条、第十条和第十二条分别就这三项权利做出了规定。我们要充分利用这三种权利,依法保护企业利已拥有的专利权和专利技术及产品的市场份额。我们必须利用各种专利情报,来判断我们企业的专利权是否受到了竞争对手的侵犯,或者企业自身是否侵犯了竞争对手的专利权。所有这些都必须以所掌握的专利情报为事实依据,以专利法为准绳。

依靠专利,企业的发展可以从无到有,从小到大,从弱到强。这方面的事例不少。一个小小的企业,依靠一两项专利产品,转眼间飞速发展壮大起来;个人也可以从事发明创造,申请1、2项专利,利用技术转让来发家致富;依靠专利,企业可以进行自我保护。一个(下转第138页)

7 结论和建议

通过以上从对6刊在1994年~2005年这十余年之间,期刊不同程度的引文分析,我们发现了一些相关问题,同时也针对这些问题形成了一些想法,现将其综合起来,提出如下建议:

7.1 科研论文必须形式完善,结构严谨,在附引参考文献方面,作者要始终坚持实事求是的态度,培养良好的科学研究道德及著文习惯。十余年来,图书情报期刊将提高学术水平应作为主要办刊原则,充分重视文章摘要和引文部分,使图书情报类学术期刊正规化、标准化的高度,得以极大提高。

7.2 十年间我国图书情报学研究人员的外语水平及吸收国外先进科研成果的能力有了极大的提高,与国内其它专业学科没有大的差距。

7.3 十年间,图书情报类学术期刊的出版周期也大幅度缩短,以季刊、双月刊居多,改变成以月刊、双月刊居多。

7.4 从引文的引用量分析,前三年引用量已经从22.1%达到30.5%,虽然这个比例还很低,还不能与国外图书情报期刊同日而语,但这个飞跃说明,作了大量卓有成效的工作,使图书情报方面的最新科研成果得到及时物化,提高了我国图书情报研究的水平。

(上接第134页)

企业得以生存与发展,产品销售是关键的关键。企业生产的产品卖不出去,生产就无法运行,工人就发不出工资。产品销售最大的问题是畅销产品被大且仿制或假冒。企业为了提高市场占有率,提防产品被仿制、假冒的方法,一是申请商标,二是申请专利。产品的专利权,不仅意味着该产品在技术上的专利权,出意味着在市场上的垄断权。

3.2 专利权的期限与专利竞争情报

《专利法》第四十二条对专利权的期限做出规定“发明专利权的期限为20年,实用新型专利权和外观设计专利权的期限为10年,均自申请之日起计算。”在技术贸易中技术输入方必须及时全面地掌握技术贸易中的专利情报,识别所引进专利技术的真伪及保护范围,以便捍卫企业自身的合法权益。在引进国外设备时,必须考虑此种设备是否含有专利,有几项专利。如果含有专利,专利权还有几年,哪些专利已经过期,失去了法律保护?获取了这些专利情报,有利于我们在引进技术的时候,能够占据有利位置,最起码不被欺骗。

例如山东华星塑料模具厂从美国瑞特公司引进一条价值500万美元的生产线,美国瑞特公司声称该生产线含有3项发明专利和两项外观设计专利,要求华星塑料模具厂另付200万的专利使用费。结果华星塑料模具厂通过专利检索获悉,所谓五项专利,已有2项超过20年,还有两项即将失效,只有1项还有10年专利权。掌握了这些专利情报后,经过交涉,华星只付给美国瑞特公司50万美元的专利使用费。

3.3 专利权的终止与专利竞争情报

《专利法》第四十四条规定“有下列情形之一的,专利权在期限届满前终止:(一)没有按照规定缴纳年费的;

7.5 网络信息学术资源作为信息时代,网络时代的产物,已经在我国的图书情报研究中,占有一席之地,且日益得到研究同仁们的重视,这表明图书情报工作者,在日常工作中要注意网络资源的搜集、组合,以更好的满足读者的需求,同时在自己的研究工作中也要十分注意网络信息资源的利用。

参考文献

- [1] 武琳.我国图书、情报、档案学教育研究论文统计分析[J].图书情报工作,2003,(3):53—56.
- [2] 谢玉宁.世纪之交图书馆咨询服务的研究与分析[J].图书情报工作,2003,(3):57—60.
- [3] 秦长江.对我国图书馆学四种期刊的抽样引文分析[J].情报杂志,1987,(1):44—46.
- [4] 刘君.中国信息政策研究论文定量分析[J].图书情报工作,2000,(2):21—25.
- [5] 白崇远.关于图书馆学情报学论文著者的计量分析[J].图书情报工作,1997,(9):25—29.
- [6] 姜策群.科学发展文献的著者计量分析[J].图书情报工作,1996,(4):41—44.
- [7] 徐第景.中国图书馆学报作者研究[J].中国图书馆学报,1996,(9):8—13.

(二)专利权人以书面声明放弃其专利权的。专利权在期限届满前终止的,由国务院专利行政部门登记和公告。”

尽管《专利法》规定有效期限,但是,大多数国内专利权人未到规定期限便提前终止了其专利权。从国外专利情况来看,据资料:英国,专利权维持到第10年不足50%,维持到届满者仅18%;法国,维持到第10年的约25%,维持到届满者仅5%;德国,专利权平均寿命9年,维持届满者仅占4%。专利权人一般是按照《专利法》第47条规定提前终止专利权的:“1.没有按照规定缴纳年费的;2.专利权人以书面声明放弃其专利权的。”作为企业情报人员,应该充分利用这些被终止的专利,从中发现有用的情报,为己所用。

法律界有一条比较流行的定理:只要法律没有禁止的,就是可以的。作为企业,追求利益的最大化是他的出发点,也是最终目的。法律规定了一项禁止性义务,同时也是指明了相应的权利。《专利法》是以保护专利权人对专利享有垄断、独占的权利,从而刺激发明创造为出发点的,同时为我们更好地利用专利提供了一种法律支持。

参考文献

- [1] 胡安朋,王淑芳.从案例分析看企业专利竞争情报活动的特点[J].情报学报,2000,(10):499—504.
- [2] 徐久龄,刘崇跃.专利:竞争情报的主要战场[J].情报学报,2002,(11):1163—1164.
- [3] 郑伟.知识产权精案评析[M].北京:人民法院出版社,2004:15—36.
- [4] 曹宪义,赵秉志.2004年法律硕士专业学位研究生联考考试辅导指南[M].北京:中国人民大学出版社,2004:926—1005.